ADIVVA NOS DEVS, ET S. IACOBE.



POR EL ARÇOBISPO, DEAN, Y CABILDO DE la Santa Ygleſia de Señor Santiago de Galizia, y ſu Hoſpital Real.

EN EL PLEYTO

Con los Concejos de los lugares de las Alpuxarras del Reyno de Granada.

En Granada, por Franciſco Heylan, impreſſor de la Real Chancilleria. Año de 1630.

Num. 1. *Refierense las pretensiones de las partes.*

ESTE pleyto está visto en reuista sobre la possesion, en que la dicha Santa Yglesia pretende ser amparada de percebir, y cobrar en cada vn año, por razon del voto de Señor Santiago, en virtud de sus priuilegios vna quartilla de trigo, o de la mejor semilla, que se cogiere en los dichos lugares de las Alpuxarras, de cada persona de las que sembraren con juntas prestadas, alquiladas, o atornaobrada (que llamamos pegujareros) y en esta conformidad concluye la demanda, que la dicha Yglesia puso a los dichos Concejos el año passado de 602. que fue, quando se introduxo este pleyto, memor. fol. 2. Los Concejos de las Alpuxarras pretenden lo contrario, y que auiendose cobrado del señor de la yunta, media fanega de pan por entero, no tienen obligacion los pegujareros de pagar la quartilla que se les pide, por no estar comprehendidos en los priuilegios de la Santa Yglesia, y que en esta possessión han estado, sin cosa en contrario, en que precisamente deuen ser amparados.

La Santa Yglesia, para obtener en su pretension, representa varios fundamentos de justicia contra los Concejos, de quibus sigilatim erit agendum, y en cada vno se aduertirá lo que del hecho fuere necessario, con que se escusa de poner presupuestos en la entrada deste papel.

Num. 2. *El remedio que la Yglesia intentò en este pleyto, es el interdicto,* vti possidetis, *y en quãto a esto van cõformes ambas partes.*

Ambas partes vamos conformes, en que el remedio intentado por la Yglesia, es el interdicto, *vti possidetis*, seu, *retinendæ*, que es lo mismo, *ex l. 1. §. est igitur, ff. vti possidet.* ibi: *Est igitur hoc interdictum, quod vulgo vti possidetis appellatur retinendæ possessionis.* Y assi en sus excepciones los pegujareros deduxeron el mesmo, pretendiendo, que estauan en possession de no pagar esta quartilla, y que auian de ser absueltos de la demanda de la Yglesia. Y vamos assi mismo conformes, en que este interdicto, no solo compete, pro tuenda possessione rerum corporalium, verum etiam pro iuribus in corporalibus, como es, el de nuestro pleyto; tenet *glos. in dict. l.* 1. quæ incipit, *pone casum,* la 2. *ff. vti poss..* vbi Bart. *n. 2.* Bald. *cons. 261. in princ. vers. hoc præmisso, lib. 5.* Ioan. Fab. *in §. retinendæ, n. 14. Inst. de interdict.* Canonistæ, *in cap. quærelam de election.* Menoch. *de retinend. poss. remed. 3. n. 497.* Paul. de Castr. *cons. 3. n. 4. vers. Quinto loco, lib. 2.* Marant. *de ordin. iudi. 4. part. dist. 7. n. 27.*

Num. 3. *Dos casas tiene la Yglesia que prouar, para obtener en este juyzio. La primera, es el estar en possession de cobrar este derecho al tiẽpo que se mouio este pleyto.*

Supuesta pues esta resolucion verdaderissima, nos incumbe prouar dos cosas precisas, para obtener en este remedio. La primera, que al tiẽpo que este pleyto se mouio, estaua la Sãta Yglesia en possession, de percebir de los dichos pegujareros este derecho de la quartilla, en que pretende ser conseruada, ita ex Bart. *in dict. l. 1. §. fin. num. 18. ff. vti poss. & in l. vnic. num. 3. C. eod.* Alex. *cons. 92. n. 4. lib 1.* Ripa, *in l. naturaliter, §. nihil commune, n. 56. ff. de acq. poss.* Ioan. Fab. *dict. §. retinendæ, n. 19.* domin. Couarruu. *pract. cap. 17. n. 7.* Y en esta parte bastará la prouança presumptiua, que resulta de auer prouado la possession anterior al pleyto, nam præsumitur animo continuata, miẽtras por otro tercero no se vuiere aprehendido;

Ancharr.

Ancharr. *cons. 361. n. 11. & seqq.* Apostil. ad Alex. *cons. 81. n. 2. verb. contestatæ, lib. 3.* idem Alex. *cons. 92. n. 4. vers. quod autem possessorio, lib. 1.* idem etiam tenet Bald. *cons. 438. præmittendum est, num. 1.* Cyn. *in l. siue possidetis, C. eod. tit.* docet Gratian. *discept. cap. 310. num. 54. & cap. 8. num. 31.*

La segunda, que ha sido inquieta en la possessión en que estaua por auer pretẽdido los pegujareros de hecho subtraerse desta paga, ex glos. *in l. si duo, §. 2. ff. uti poss. & in cap. licet causam, de probat.* Corn. *cons. 113. num. 2. lib. 1.* Alex. *cons. 88. n. 3. vers. secundo quia, lib. 5.* & alij, quos refert Menoch. *dict. rem. 3. num. 559.* ibi: *Secundum, quod ab actore isto probari oportet est ipsa turbatio.* Specul. *tit. de caus. poss. & propriet. in §. retinendæ, in princip.* Aretin. *cons. 19. n. 17. vers. secundo, & principaliter.*

Num. 4. *La segunda, el auer sido inquietada en ella.*

Estos dos requisitos los tiene prouados la Yglesia bastantissimamente, no solo con sus prouanças, e instrumentos, que tiene presentados; pero de las de los Concejos se manifiesta con notoriedad esto mesmo, y quan segura sea esta pretension.

Num. 5. *Primer requisito prueua la Yglesia.*

Tres prouanças tiene por su parte la Yglesia en este pleyto, para en comprobacion del primer requisito, cerca de estar en possession. La primera, la que se hizo en el articulo del interim, que vencio por autos de vista y reuista; en la qual se examinaron cinco testigos, que dixeron, los dos que de 32. otro de 20. otro de 10. otro de 5. años a aquella parte, conforme el tiempo, que cada vno auia viuido en las dichas Alpuxarras, auian visto, que la Yglesia cobraua de los pegujareros esta quartilla, y q̃ ellos como tales, y cada vno en su tiempo, la auian pagado sin contradicion alguna, y que lo oyeron a sus mayores y mas ancianos.

Con la prouança de interim, de cinco testigos.

La segunda prouança, es la que se hizo en la instancia de vista, el año de 604. poco despues, que se mouio este pleyto, donde se examinaron onze testigos, que fueron Diego de Sanctiago, vezino de Cadiar, que depone de 25. años de vista, Francisco del Rio de 20. Anton Ximenez de 12. Pedro de Campos, Domingo Gõçalez, Saluador Martin de 10. años, Alonso Ximenez, y Diego Gonçalez de 8. Diego Losada, y Iuan Sanchez Yñigo de 6. años; todos vezinos de los mismos lugares de las Alpuxarras que litigan, que segun los tiempos referidos en ellos vieron, que la Yglesia hazia esta cobrança, sin que sobre ello se le mouiesse pleito, ni litigio alguno.

Con la de la instnacia de vista, de onze tostigos.

La tercera es, la que se hizo en esta instancia de reuista, el año de 627. donde se examinaron 19. testigos, que con solo mandarlos ver a la letra V. Señoria se saldra de qualquier dificultad, que pudiera auer, porque Iuan Garcia, y Michaela Ruyz deponen de 60. años de vista, Assensio Lopez, Andres Camacho, y Diego Fernandez de 58. años de vista, Marcos de Torres, y Christoual de Vargas de 56. Maria Ruyz de 54. de vista, Baltasar de Hoz, Pedro de Santiago, y Melchor de Benauides de 50. años de vista, Pedro Romero, Luys de Cordoua, Alonso de Oliuença de 40. años de vista, Diego Lopez de 39. Antonio Fernandez de 30. años de vista, despues de el leuantamiento, Luys Suarez, desde que se poblaron

Con la de reuista de diez y nueue testigos, de 40. años de vista, con authores y oydas.

las Alpuxarras, Iuan Perez; desde que se acabò la guerra, que concluyen cada vno, de auer visto en el tiempo referido, que los pegujareros han pagado este derecho a la Yglesia, y que ellos mesmos en el tiempo que lo han sido lo han pagado, sin contradicion alguna, y otros siendo cogedores lo han cobrado, y han oydo lo mesmo à sus antepassados mas antiguos, que dezian auian visto ser y passar lo proprio en sus tiempos.

Num.6. *De las tres prouãças referidas, resulta la possession de la Yglesia.*

Destas tres prouanças, con tanto numero de testigos mayores de toda excepcion, pegujareros y labradores de los mesmos lugares de las Alpuxarras, que litigan, interessados en la vitoria desta causa por la otra parte, resulta tener la Santa Yglesia fundada concluyentemente su pretension, en quanto al primer requisito de la possession, ex Bart. *in dict. l. 1. §. fin. n. 18. ff. vti poss.* Alex. *cons. 92. n. 4. lib. 1.* & alijs proximè relatis, num. 2. De tal manera, que no se puede oponer defecto alguno, ni objecion considerable de contrario.

Num.7. *Refierese como la prouãça de los Concejos, de el articulo de interim, està vẽcida por los autos de vista y reuista.*

Y aunque tambien por su parte han hecho prouanças los Concejos en el articulo de interim, con otros 5. testigos, y en la instãcia de vista cõ 18. La de interim, ya està vencida por los autos de vista, y reuista, q̃ en su fauor tuuo la Yglesia; Y la que hizo en la instãcia de vista, y assi mismo la antecedente son de vna negatiua vaga, donde dizen algunos testigos, que los pegujareros no han pagado esta quartilla; la qual en oposicion de la de afirmatiua de la Yglesia, nullius, seu paruæ considerationis est, ad traddita, *in glos. l. diem proferre, §. si plures,* verbo, *consenserunt de recept. arbitr.* Farin. *de testib. quæst. 65. à num. 200. cum seqq.* Y otros que no han visto pagar este derecho, y estos no concluyen, per necesse, como deuen: y puede ser (vt notoriè patet) que ayan pagado esta quartilla, por razon del voto, como lo han hecho los pegujeros, y que los testigos no lo ayan visto, y todas las vezes que lo que deponen, potest stare simulcum contrario nnn releuat: nam probat hoc esse, quod ab hoc contingit ab esse; *l. neque natales, C. de probat. l. nam hoc, C. vnde legiti,* Alex. *cons. 112. n. 8. vers. neque prædict. obstat lib. 6.* Roland. *cons. 61. num. 60. lib. 2.* De forma, que todos vienen a concluyr de vna negatiua vniuersal vaga, que no solo no prueua, ad text. *in l. actor quod ad seuerat, C. eodem in fin.* ibi; *Cum per rerum naturam factum negatis probatio nulla sit. l. ad seueratio, C. de non numerat. pecun.* ibi: *Et negantem numerationem cuius naturali ratione probatio nulla est. Cap. Quoniam contra falsam de testib. in princ.* ibi: *Cum negantis factum per rerum naturam nulla sit probatio,* Bald. *in dict. l. actor. C. de probat. n. 3. vers. est enim* Verum testibus, super illa deponentibus, tanquam de falso suspectis nullatenus creditur, vt tenet Innocent. *in cap. cum Ecclesia sutrina de caus. poss. & propriet. num. 9.* Bart. *in l. 1. §. hoc interdicto, ff. de itin. actuque priuat.* Alex. *cons. 130. in fin. lib. 4.* Egid. Boss. *in in prax. crim. tit. de defens. reorum, num. 31. & seqq.* Franc. Herculan. *tract. de proban. negat. n. 127.* Farin. *dict. q. 65. n. 205. cum seqq.*

Num.8.

Tùm etiam, porque quando no padeciessen estas prouanças el vicio, que se ha considerado, con todo ninguno de los testigos concluye

la pos-

la possession en fauor de los Concejos, en la forma, y cō los requisitos, q̄ el derecho dispone, y tiene introduzidos, pues es cierto e innegable, que para que vuiessen adquirido los pegujareros la possession en que procuran ser amparados, era necessario que tuuieran probado, de que pretendiendo la Yglesia cobrar esta quartilla, ellos lo auian resistido, y estauan en quieta y pacifica possession de prohibirlo, aliàs enim non potest dari possessio nisi à tempore prohibitionis, & acquietationis ex celebri, glos. *in l.1. C. de seruit. & aqua. & glos. in l. qui luminibus, ff. de seruitut. vrban. & ex l.1. tit.18. lib.9. Recop.* Lasart. *de gauel. cap.19. num.4.* Padill. *in dict. l.1. num.14. C. de seruitut. & aqua*, vbi plures refert, Ias. *in l. quominus, num.27. ff. de flumin.* Balb. *de præscript. 4. parte, 5. part. q.5. & 6.* Abb. *in cap. significanti de appellat.* Couarr. *in regul. possessor, 2. part. §.4. n.6.* Roland. à Valle, *cōs.22. n.31. vol.2.* Burgos de Paz, *cons.10. n.32.*

Los Cōcejos no tienen prouada su possession, con los requisitos necessarios en los derechos incorporales, porque no se adquiere, nisi à tempore prohibitionis.

Y quando se les concediera a los Concejos [sin perjuyzio de la verdad] que tuuiessen articulada su possession, con los requisitos y orden, que el derecho pide en semejantes casos, para que cōcluyendola sus testigos, se considerasse por suficientemente probada; se deue mucho aduertir, y ponderar; que todos los que han depuesto en el pleyto por su parte, no son otros, que los mesmos pegujareros interessados, y partes formales en el, como lo declaran en las generales, y se conoce de la contextura de sus dichos a quienes por la afeccion, y codicia de su misma causa; les està prohibido el testificar en ella; *ex l. nullus 10. ff. de testib.* ibi: *Nullus idoneus testis in re sua intelligitur, l. omnibus, C. eod.* ibi: *omnibus in re propria dicendi testimonij facultatem iura submouerunt, l.*18. *tit.*16. *par.*3. ibi: *En su pleyto mismo no puede ser ninguno, testigo.* Cap. *in super, & cap. cum nuntius, c. veniens de testib. vbi DD.* Specul. *tit. de testib. num.78.* Hector Emil. *tract. de testib.* verb. *testis actor, num.*1. *& seq.* Roman. *cons.382. num.2.* Y no se yo que aya ley, causa, ni razon, que sea concluyente para persuadirnos a lo contrario.

Num. 9.
Que los testigos de q̄ se valē los Concejos, son los mismos pegujareros: partes formales en este pleyto, cuyas deposiciones no perjudican a la Yglesia.

Sin que pueda contra esto oponerse, de que los que aqui litigan son los Concejos, por quien pueden los vezinos particulares testificar, *ex l.*18. *tit.6. part.3.* porque el interes sobre que se trata, no pertenece à la Vniuersidad, como emolumento, y vtil proprio, pues a los Concejos no se les pide cosa alguna, ni dellos, in communi, se cobra este derecho de la quartilla, sino de los pegujareros, que son a los que principalmente toca el aprouechamiento, que pretenden sacar de la victoria de esta causa, y en semejante caso, aunque los que litigan y sustancian los pleytos son las Vniuersidades, nihilominùs, los vezinos no pueden ser admitidos, ad testificandum pro illis, teste Bart. *in l. in tantum, §. vniuersitatis, ff. de rer. diuis.* Greg. Lop. *in dict. l.18. tit.16. part.3. verbo, los del Concejo.* Domin. Couarr. *pract. cap.18. num.4.* Farin. plures referens, *tract. de test. q.60. à num.484.* Y assi toda la prouança, de que se valen los Concejos, queda totalmente desuanecida, pues solo hallamos en ella testigos, que dizen en causa de que procuran sacar muy considerable emolumento,

Num. 10.
Aunque los Concejos son los que litigan, a los pegujareros, y no a ellos se le sigue el vtil de la victoria deste pleyto.

quibus[in nostro iure est probibitũ testificari,&probatur, *ex tex. in l. 1. §. in propria causa, ff. quando appell. sit.* Odofre. *in dict. l. in omnibus, num. 1. vers. dicitur res propria, C. de testib.* Osasc. *decis. pedem 79. num. 4.* Con lo qual venimos en conocimiento, que sin embargo de la prouança contraria, la possession de la Sancta Yglesia, es notoriamente cierta, y su prouãça de mejor calidad sin comparacion, que la de los Concejos, que por ser negatiua vniuersal, vaga, y sin que concluyan los testigos en la forma que el derecho dispone, y por ser de la calidad referida, y partes formales es de su mesma naturaleza nula, y sin substancia.

Num. 11. *La Yglesia tiene prouado el segundo requisito, que es el auerle inquietado en la possession en que estaua. Y se le ha de amparar en ella, sin que necessite de mostrar otro titulo.*

Tiene assi mismo la Sancta Yglesia prouado el segundo requisito, scilicet, la inquietacion antecedente, tempori litis motæ, en la 3. preg. de su interrogatorio, que dio causa a este pleyto, por auer procurado subtraerse los pegujareros, de pagar la quartilla, a que estan obligados, quæ videlicet subtractio in incorporalibus pro molestia habetur, & inquietatione, vt referunt DD. *in dict. cap. quærelam de electio.* Guid. Pap. Ioan. Fab. Masuer. Rebuff. & alij quos refert Menoch. *dict. rem. 3. n. 497.* y es essencial, assi mismo para el interdicto, vti poss. que la Yglesia intẽtò, ex glos. *in l. si duo, §. 2. ff. vti poss.* docet idem Menoch. *dict. rem. 3. n. 559.* ibi: *Secundum, quod ab actore isto probari oportet, est ipsa turbatio.* Qua propter, assistiendole a esta parte estos dos requisitos de possession e inquietaciõ, precisamente ha de ser amparada en la que pide de la cobrança de su quartilla, sin que necessite de mostrar otro titulo, etiã, si en la propriedad le obstasse la excepcion de dominio, y no tuuiesse priuilegios, possession antigua, ni otros instrumentos de que aprouecharse, eleganter, ex Bart. *in l. si de vi, ff. de iudic.* Menoch. *dict. rem. 3. q. 73.* tenet Fachin. *lib. 8. contro. iur. cap. 17.* per totum.

Num. 12. *Los testigos de la Yglesia y los mesmos de los Concejos cõcluyen la possession de la Ygesia.*

Verum, porque de parte de los Concejos no se pueda oponer, que estos dos requisitos que quedan considerados, se verifican mas en el articulo summarissimo (que en nuestra España llamamos, *interim*, vt tenet Couarr. *dict. cap. 17. pract.* Menech. *de retinen. poss. rem. vlt. in medio*, Fachin. *dict. lib. 8. cap. 15. in princ.*) En el qual basta la possession, en que se halla la parte del que la intenta, tempore litis motæ, vt ex Bart. *in dict. l. 1. §. fin. n. 18. ff. vti poss.* & alijs DD. *sup. num. 3. congestis*, que no en el possessorio plenario, donde con mayor conocimiento de causa se discute, y ventila del derecho, y justicia de las partes, en que es necessaria possession de mas antiguo tiempo. Dezimos, que las prouanças de la Sancta Yglesia, no solo prueuan la possession en que estaua al tiempo que este pleyto se introduxo; pero sus testigos dizẽ de 10. 20. 30. 40. años de vista, y desde que este Reyno se ganò, y muchos dellos con oydas y autores, y en tanta manera es notoria esta verdad, que la califican los testigos presentados por los mesmos Concejos, videlicet, Isidro Martin Rescauo, vezino de Ojijar dize, que aurà 28. años que la Yglesia cobra la quartilla de los pegujareros, Iuan de Herrera, y Andres de Mõtoro, vezinos del mismo lugar, Diego de Munguya, vezino de Allalea, Iuan Ferrer, de Cob-

da,

da, Iuan Martin, de Ogijar, Andres de Campos, de Iunjar, Martin Lopez, de Canjayar, que vnos de 13. otros de 12. otros de 11. años, segun el tiempo que cada vno ha viuido en los dichos lugares, deponen auer visto pagarse el dicho derecho a la dicha Sancta Yglesia, y ellos lo pagaron. Con cuyas deposiciones le bastaua a la Yglesia para obtener en esta causa, por ser testigos, ab aduersa parte producti, etiam si vnus tantum fuisset ex text. *in l. cum præcum*, *C. de lib. caus.* Gabriel. *com. opin. lib. 1. de test. conclus. 1. num. 13.* Ias. *in rubric. de iure iuran. num. 9. & cons. 57. col. 4. vol. 1.* Cephal. *cons. 82. num. 47. & cons. 141. num. 16. lib.* 1. Bursat. *cons. 58. n.* 12. Menoch. *cons. 60. num.* 18. *lib.* 1. Hect. Emil. *de testib. 1. p. verb. testis aduersæ partis, num. 2.* Perez de Lara, *de anniuers. 2. part. cap. 4. n. 63.* Surd. *decis. 248. n.* 18.

Y esta prouança de la parte contraria, en quanto a los 10. 12. 14. y 18. años, de que sus testigos deponen, viene a ser cõforme, y de la mesma naturaleza, que la de la Yglesia, aunque esta concluya de mas antiguo tiempo: Cum in maiori illa summa, minor comprehendatur, *l. 1. §. si stipulanti, ff. de verb. ob. l. si decem, ff. locat. l. in eo de reg. iur.* & testes in illa minori concordantes iudicantur contestes, vt in terminis deducitur. *Ex glos. fin. in l. diẽ proferre, §. si plures, ff. de recept. arb.* Bald. *in l. 1. n. 14. vers. quod autẽ dicit Archidiac. C. de testam.* ibi: *Secus si non deponant de initio possessionis, sed vnus dicit, vidi possidere triginta annis, alter viginti, nam in minori tempore sunt contestes.* Alex. *cons. 88. lib. 5. num. 4.* ibi: *Et sic videtur quod saltim sit probata possessio quinquaginta annorum, quia ab probandam possessionem certi temporis per testes, licet vnus deponat de maiori tempore, alter de minori, dicuntur testes esse contestes in minori*, Ruin. *cons. 67. num. 6. & 7. vol. 1.* Farinac. *q. 64. de testib. num. 235.* Con que, nos hallamos en terminos de prouança, no solo del tiempo en que este pleyto se mouio, pero de muchos años antecente, aun para obtener en el derecho de la propriedad, caso que se vuiera deduzido, que no lo està, vt inferius apparebit. Num. 13. *Y son conformes en el tiẽpo en que conuienen.*

Asi por la prouança de la Yglesia, como por la de los testigos de los Concejos es innegable, que la dicha Santa Yglesia ha estado en possession por mas tiempo de diez años continuos, anteriores a la demanda deste pleyto, de percebir la dicha quartilla de los pegujareros, sin contradicion alguna, por cuyo tiempo, tam naturalis, quam ciuilis possessio (quæ etiam in corporalibus datur, vt notat Guid. Pap. *decis. 629. num. 14. l. 8. tit. 15. lib. 2. Recop.*) fuit Ecclesiæ adquisita, *ex l. cum de in rem verso, ff. de vsur.* vbi glos. communiter recepta verbo, *longo*, DD. *in l. si certis annis, C. de pact.* Flor. Diaz de Men. *lib. 1. var. q. 2. num. 25.* Y de las pagas fechas en aqueste tiempo se presume titulo, & in futurum remanent soluentes obligati: *Cap. quærelam de electiõ. vers. quia circa finem*, eleganter Abb. *cons. 6. num. 2. vers. Secundum*, ibi: *Secundum remedium principale est, vt Abbas petat tertiam partem solutam ratione longæ consuetudinis. Si enim per decenium aliquid annuatim soluerit Ecclesiæ, videntur soluentes fauore piæ causæ inducere consuetudinem, neque possunt illam consuetudinem deinceps tollere, vt est text. in l. penult. C. de Sacros. Eccles. & ibi Doct. notabil. Bart. ad idem bonus text. in* Num. 14. *Por la possession decenaria que consta de la vna y otra prouança antecedente a la demanda resulta titulo en fauor de la Yglesia, para obligar a los pegujareros a que in futurum contribuyan, etiam si rustici sint.*

cap,

cap. Apostolica de simon. Quod etiam procedit in rusticis, ex eleganti text. *in l. litibus, C. de agrico. & censit. lib. 11.* vbi Bart. idem etiam tenet Bald. *in dict. l. si certis annis, C. de pact. num. 15.* Paul. de Castr, *consil. 51.* aliàs in antiquis, *303. num. 3.* ibi: *Neque etiam obstat si dicatur, quod dict. l. cum de in rem verso non habet locum in rusticis secundum quosdam, videlicet secundum Specul. quod in rusticis non sufficiant solutiones factæ per longum tempus decem annorum, sed debeant esse factæ per longissimũ, scilicet triginta, vt ipse notat in tit. de restit. spol. §. nunc dicamus in 3. col. Nam primum dictum reprobat Bald. in l. si certis annis, C. de pact. dicens quod imo locum habet etiam in rusticis. Secundum reprabat Domin. An. de Bu. in cap. significauit de censib. dicens, & communis opinio legistarũ est in contrarium quod & in rusticis sufficiat longum tempus, & bonus text. est cum glos. expressus per quem vtrumque dictum probatur, in l. litibus, C. de agricol. & censit. lib. 11. qui loquitur in rusticis, & dicit sufficere longum tempus, & ibi Bart. expresse dicit hæc verba formaliter, & ex hac lege probatur aperte, quod si per decem annos respondisti mihi de pensione tanquam inquilinus, vel tanquam colonus de redditibus, quod ex hac præstatione probatur te esse colonum, vel inquilinum meum.* Alex. *consil. 124. num. 2. vol. 4.* Ias. *in §. præiuditiales, num. 56. instit. de action. & in l. si certis annis, n. 6. vers.* Tertiò extende, & ex quam plurimis Menoch. *lib. 3. præsumpt. 131. n. 70.*

Num. 15. *Lo dicho procede, aunque antes de los diez años los pegujareros estuuiessen en possessiõ de no pagar, por ser visto auerla renunciado.*

Y aun en caso que los pegujareros estuuiessen antes en possession de no pagar, esta, la perdieron con la contribucion, por espacio del dicho tiempo, vt notat Ioan. de Immol. *consil. 111. num. 20.* Ant. Gabriel, *tit. de restit. spol. concl. 5. num. 22.* Paul. de Castr. *consil. 30. col. 2. vers. Secundò videndum, lib. 2. num. 2. in fin.* ibi: *Si vero per alium, siue per ipsorum voluntatem fuit remota, tunc eo ipso, quod potuerunt reponere, & neglexerunt, similiter perdiderunt ciuilem possessionem, quam animo retinebant, naturalem vero, statim ante negligentiam per ea, quæ plene notantur, per Bart. ff. de acq. poss. l. si ideo, §. si forte, & per Innocent. in cap. querelam de elect. in glos. quæ incipit, dicunt quidam, maxime stando per decenium, vt ibi notanter per eum. vt etiam ignorans naturalem occupatam negligens per decem annos recuperare perdat ciuilem.*

Algunas oposiciones hazen los Concejos de las Alpuxarras, pretendiendo que la Yglesia no ha podido introduzir esta possession; y que la que resulta de los dichos diez años, no es suficiẽte para obligarles a que continuen en las pagas; y assi será necessario satisfazer a ellas: porque de su respuesta constará con euidẽcia la notoria justicia de la Santa Yglesia.

PRIMERA OPOSICION DE los Concejos.

Num. 16. *Contra lo que arriba se ha fundado, hazẽ los Cõcejos algunas oposiciones.*

DIZEN los contrarios, que por solas las pagas, y contribuciones, que se han hecho en los años antecedentes es, no se induze titulo bastante, en fauor de la Yglesia, para obligar in futurum, a los pegujareros, a que continuen como hasta aqui en la satisfacion deste derecho, valien-

valiendose de la resolucion del text. *in l.operis 31. ff. de oper. libert.* ibi: *Operis non impositis manumissus etiam si ex sua voluntate aliquo tempore præstiterit compelli ad præstandas quas non promissit non potest*, ita Bart. *in dict. l. cũ de in rem verso, ff. de vsur, num. 2. vers. si vero*, Minchac. *contro. illustr. libr. 2. cap. 84. num. 43.* moti ratione text. *in l. obligationum ferè, §. placet, ff. de obliga. & act.*

Refierese la primera.

A esta oposicion se satisfaze concluyentissimamente, que aunque fuesse la mas cierta, y recebida opinion la que queda referida, quod ex præstatione decennaria tantum, non inducatur in futurum obligatio; esto se entiende quando el que procura continuar su cobrança, no se vale de otro titulo mas que de las pagas antecedentes, sin que tengan correspondencia, ni depẽdan de alguna causa que aya precedido, por cuyo respeto se hagan: tùnc enim in posterum ad contributionem nulatenus erunt cogendi, porquè se presume, quod spontè, suaque voluntate soluissent, a q̃ despues no deuen ser apremiados, & ita intelligitur, text. *in dict. l. operis, ff. de oper. libert. in princ.* ibi: *Operis non impositis*, & infra, *etiam si ex sua voluntate aliquo tempore præstiterit.* Bart. *in dict. l. si certis annis, num. 2.* ibi: *Si vero cursu temporis non posset induci*, Menchac. *dict. cap. 84. num. 43.* ibi: *Quoad tertium casum cum possessor nullum titulum allegabat, sed solo tempore nitebatur; dicendum est, quod annua præstatio longi temporis in futurum nõ inducit necessitatem, aut obligationem soluendi, si is, qui eam annuam præstationem exegit, eam in posterum ea sola ratione petat quod sibi in præteritum diu præstita fuit.* Menoch. *lib. 3. præsumpt. 131. n. 54.* Pero todas las vezes, que las pagas se han hecho, por razon de algũ priuilegio (como el de que la Santa Yglesia se vale, scilicet, el del voto de Señor Santigo, que es tan notorio, justificado y deuido por justicia, por derecho, por necessidad, razon y equidad, vt infra dicemus,) y han tenido correspondencia y consideracion a este titulo antecedẽte, el qual se alegò al tiempo de la demanda (quod ex necessitate docet Ias. *in dict. l. si certis annis, col. penult. vers. secundò limita*, quem refert Menoch. *vbi proximè, num. 72.*) Entonces auiendose probado que estas contribuciones se han hecho, por espacio de diez años, respecto del; se presume el priuilegio cõcluyente, validissimo, y firme; por cuya causa se puede compeler a que se continuen las pagas, como de antes se auian hecho, ita eleganter Acurs. *in glos. dict. l. cum de in rem verso, ff. de vsur. verb. longo circa fin.* ibi: *Tu autem breuiter ad omnia contraria sol. distinguas: quia aut creditor asserit aliquid sibi deberi ea sola ratione, quia in præteritũ est præstitum, siue vsuram, siue aliquam aliam præstationem: & tunc nullo tempore præiudicatur soluenti, vt C. eod. l. credita, & dict. l. operis, & est ratio: quia tẽpus non est modus tollendæ, vel inducendæ obligationis, vt infra de act. & obl. l. obligationum ferè, §. placet. Aut ex pacto, quod valet probare per diuturnam solutionem, & tunc aut ex nudo, & tunc idem quod in primo, vt in dict. l. C. de pact. si certis annis. Aut vestito: & tunc præiudicium fit, vt hic & arg. infra de aqua plu. ar. l. 1. in fin. nisi in causa fauore alimentorum: quo casu etiam si ex tempore tantum nititur per triennium præiudicatur, vt C. de fideicom. l. 1. Et hanc eandem distinctio-*

Num. 17.
Satisfazese a la primera objecciõ, cõ q̃ ha lugar la oposiciõ de los Concejos quãdo se han hecho, sin correspondencia de algun titulo antecedente: pero quãdo tuuieran respecto à alguna causa, en cuya virtud se cobrò: es titulo bastãte el de la possessiõ decennaria.

tinctionem serua in decimis, & quibus libet præstationibus. Bart. *in dict. l. n. 3.* ibi: *Veniamus ad tertium passum, quando quis fundat intentionem suam ex titulo legitimo, quam allegat: & quam intendit probare per præstationem diuturnam, glos. quæ est hic, dicit quod sufficit per casum legis nostræ, & h. d. esse verum in decimis, & in quibusdam alijs præstationibus, &c.* Idem Menoch. *dict. lib. 2. cap. 38. n. 10. & 11.* Paris. *cons. 77. n. 41. & 42.* vbi mirabiliter concludit. Nat. *cons. 3. n. 5. tom. 1.* Tiraquel. *de priuil. piæ caus. priuil. 60. in princ.* ibi: *Ideoque solutio diuturna non inducit obligationem in futurum, l. si certis annis, C. de pact. Nisi quis alleget titulum, & probet solutionem decem annorum. Nam ex hoc satis intelligitur probatus titulus, & cogitur aduersarius in futurum soluere per l. cũ de in rem vers. ff. de vsur.* Borgni Caual. *decis. 45. n. 87.* Domin. Couarr. *in reg. possessor, §. 4. n. 1. vers. annua,* ibi: *Annua & vniformis præstatio cuiuslibet redditus facta ex causa expressa decem annis continuis inducit præsumptionem veræ causæ, & tituli,* Menoch. *dict. præs. 131. n. 59.* Flor. de Men. *libr. 3. variar. q. 23. n. 19.* qui infinitos refert.

Num. 18. *Y esto corre sin dificultad en las contribuciones hechas a Yglesias, veluti de diezmos, primicias y otras, en las quales basta la prestacion decenaria sin titu o, cuyo priuilegio se extiẽde al voto de señor Santiago.*

Y se deuen mucho ponderar aquellas palabras, dict. glos. ibi: *Et hanc distinctintionem serua in decimis, & quibus libet præstationibus,* quæ refert, & tenet Bart. vbi proximè, donde exceptua por priuilegiadas las contribuciones decimales, por ser pagas hechas, fauore Ecclesiæ, que en este caso es comun, y segura resolucion la referida, sin cosa en contrario, etiã absque allegatione tituli, vt ex Abbat, *in cap. suam de simon.* Roq. de Curt. *de consuet. fol. 30. col. 1.* Balb. *de præs. 1. p. 3. p. prin. q. 10.* Ias. *in §. præiuditiales, Inst. de act. n. 65.* Ripa, *in cap. cum Ecclesia, n. 39. de caus. poss.* tenet dom. Couarr. *lib. 1. var. cap. 17. n. 3. vers. imo,* ibi: *Imo in hac pietatis causa, decem annorum consuetudinem diutinam v e præstationem sufficere,* Tiraq. *de præscrip. §. 1. n. 84.* ibi: *Quadragessimo secundo huc vergit, quod si per deceniũ fuerit quidquam libere solutum, Ecclesiæ aut piæ causæ, ex hoc inducta censetur consuetudo quam soluentes non poterunt tollere quin cogantur deinceps soluere etiam nullo alio allegato, neque probato titulo,* Domin. Per. de Lara, de anniuers. cap. 12. á n. 30. vsque ad 35. De cuyo indulto deue tambien gozar este derecho del voto de Señor Santiago, por hazerse a la misma Yglesia, vt in terminis huius voti tenet Decius, *in l. semper in obscuris de regul. iur. n. 5.* Sarmient. *lib. 3. select. cap. 3. n. 3. vers. pro ista secunda,* quod absque dubio procedit, auiendose prometido este voto, por el señor Rey Don Ramiro, que fue el que lo introduxo, *admodũ primitiarũ,* vt ex priuilegij verbis apparet; porq̃ asi como las primicias son de la misma naturaleza, que los diezmos, & iure diuino debentur, teste D. Thom. 2. 2. *q. 86. art. vlt.* Soto, *de iust. & iure, q. 3. art. fin.* & probatur, *ex l. 4. tit. 19. part. 1.* ibi: *Estas primicias tenudos son los homes de las dar tambien como los diezmos, porque asi lo mandò nuestro Señor.* Y se ofrecen a Dios, in signum vniuersalis dominij, y como a Criador y auctor de los fructos; *vt in Deuteron. cap. 26.* ibi: *Et idcirco nunc offero primitias frugum terræ, quam Dominus dedit mihi. Cap. tria nobis de decim,* ibi: *In signum vniuersalis dominij sibi reddi præcepit, suas esse decimas, & primitias asseuerans,* Rebuff. *De decim, q. 1. n. 18.* Asi tambien este santo voto se ofrece a Dios, y

a la Yglesia del glorioso Apostol, in signũ vniuersalis protectionis Hispaniæ, vt in voto, ibi: *Hispaniarum protectori Beato Iacobo, &c.* Y como los diezmos, y primicias son preuilegiados, vt pro illis annuæ præstationes in futurum soluantur, idem etiam in voto debet considerari, *ex l. illud 32. ff. ad leg. Aquil. l. à Titio 108. ff. de verb. oblig.* & hoc est quod dicitur, *Admodum primitiarum*, vt latè per Horat. Mand. *de preuil. ad instar, q. 4.* & hoc etiam deducitur, *ex dict. glos.* ibi: *Et quibuslibet præstationibus.*

Tùm etiam, porque la contribucion deste voto se ofrecio, *pro victu Canonicorũ in Ecclesia Beati Iacobi commorantiũ*, vt videre est ex ipso priuilegio, que entonces, aunque que no aya precedido pacto, titulo, ni causa a que correspondan los alimentos, son tan priuilegiados, que por solas las pagas antecedentes, etiam de minori tempore decem annorum [ex triennaria scilicet tantum possessione] deuen ser compelidos a la satisfacion dellos de alli adelante, ex decis. text. *in l. 1. Cod. de fideicom. dict. glos. l. cum de in rem verso circa fin.* ibi: *Nisi in causa fauore alimentorum, quo casu etiam si ex tempore tantum nititur, per triennium præiudicatur*, Tiraquel. *de priuil. pij caus. dict. priu. 60.* ibi: *Tamen si in testamento minus solemni fuerit annuum quidpiam relictum piæ causæ, quod fuerit tribus tantum annis præstitum, huiusmodi triennalis præstatio inducit obligationem in futurum tempus*, vbi Bart. Paul. de Castr. & alios allegat. idem etiam tenet Caualc. *dict. decis. 45. num. 88.* que tratando del juyzio petitorio, donde auiendose opuesto de la possesion decennaria, absque allegatione tituli, inquit, *Nisi esset solutio alimentorum, vel pro causa pia, & per annos tres continuos soluisset.* Padill. *in repetit. dict. l. 1. C. de fideic. à num. 1.* Flor. de Men. *dict. libr. 3. q. 23. n. 8.* Lara, *in l. si quis à liberis, §. & vtrum, n. 38.* Syluan. *cons. 50. n. 16.* Domin. Per. de Lara, *dict. cap. 12. lib. 1. n. 19.* Deci. *in dict. l. si certis annis, n. 8. & 9.* vbi: *In causa pia, & in omni relictu intuitu pietatis procedere pro constanti affirmat.* Y concurriẽdo en este pleyto ambas causas preuilegiadas, con que hazen mas notoria su justicia; quia duplex funiculus potẽtius iubat, *cap. 1. de treg. & pac.* & duo vincula potentiora sunt vno, *§. sed hodie Inst. de adopt. vbi glos.* verbo, *iura*, nihil dubij erit, el auer la Yglesia adquirido legitimamente su possesion, y que aya de ser amparada en ella.

Num. 19. *Este voto se hizo, ad victum Canonicorũ, y para sus alimentos, que son tan priuilegiados, que en ellos basta la prestacion triennal, etiam sine titulo, para que obligue in futurum.*

SEGVNDA OPOSICION DE los Concejos.

OPONEN asi mismo los Concejos, diziendo, que esta cobrança, es contraria al derecho comun, y que no tiene preuilegios la Yglesia, que se la cõcedan: por cuya causa viene a ser vna nueua cõtribuciõ prohibida por derecho, *ex l. 1. & per totũ tit. C. noua vectigal. instit. no poss. l. fin. tit. 7. part. 5. l. 8. tit. 15. lib. 4. l. 1. 2. & 3. tit. 11. lib. 6. Recop.* cum latè tradditis per Couarr. *in reg. possessor. 2. part. §. 4. n. 1. & seqq.* Thesaur. *decis. 16.* Con lo qual auiendo disposicion contraria, y que resiste ex diametro,

Num. 20. *La segunda oposicion de los Concejos es dezir, que esta es nueua contribucion, y cõtra derecho, por no comprehẽderla los pri-*

uilegios de la Ygle-sia, y que assi no es bastante la paga de diez años.

diametro a estas pagas, no puede la Yglesia, decenariæ præstationis virtute, & hoc solo titulo continuationem inducere in perpetuũ, ex Bart. *in dict. l. cum de in rem verso, n. 7. vers. aut ius commune restit.* Menoch. *dict. præsumpt. 31. n. 76.*

Num. 21. *Respondese, que la Yglesia tiene titulo sufficiẽte en virtud del voto del señor Rey don Ramiro: y refierese el origen que tuuo.*

Hæc enim excluditur obiectio, suponiendo, que como es notorio el señor Rey don Ramiro el primero, desde el vencimiento de la batalla de Clauijo, que fue año de 834. reconocido y obligado en grã manera, del beneficio, y merced, que el Sagrado Apostol le auia hecho, apareciendo personalmente en medio de la batalla, donde milagrosamente murieron setenta mil enemigos aquel dia, y libraron a nuestra España de aquella renta abominable, y nefando tributo de las cien dõzellas Christianas, que en cada vn año el mal Rey Mauregato, despues de Aurelio, les auia prometido de dar, contra Dios, y contra toda razon y ley, las cinquenta dellas hijasdalgo, cõ quien los Moros casassen, y las otras cinquenta del pueblo, para que vsassen dellas a su voluntad, vt elegãter refert, el Obispo don Lucas de Tuy, *en su historia, cap. 100.* el Arçobispo don Rodrigo, *en el lib. 4. en el cap. 7.* y el Rey don Alonso, *en la 3. parte de su historia, cap. 8.* Y no sabiendo con que satisfazer tan señalada merced, e inopinada vitoria, juntamente con su hijo y hermano, Prelados, ricos hombres, mayorazgos del Reyno, y todos los Christianos de España, vnanimes votaron y establecieron por estatuto, ley, pragmatica, y Canonica Sanction, que por toda España, y en todas las partes della, q̃ Dios fuesse seruido de librar de los Moros, a semejança de primicia, se diesse de cada yunta de bueyes, para siempre jamas sendas medidas del mejor pan que se cogiesse, para mantenimiento de los Canonigos de Santiago, con grandes maldiciones a los que viniessen contra esta ley, voto y testamento, y contra los que no diessen fauor y ayuda, para que se guarde y cumpla, como lo refiere Ambrosio de Morales, *en la 2. part. cap. 7. fol. 235. cum pluribus seqq.* & cognoscitur. Ex ipsomet priuilegio Cius verba, ibi: *Tantum igitur Apostoli miraculum, victoriam considerantes deliberauimus statuere Patrono, & protectori nostro Beato Iacobo donum aliquid in perpetuum permansurum. Statuimus ergo per totam Hispaniam, ac vniuersis partibus Hispaniarum, quascumque Deus sub Apostoli Iacobi nomine dignaretur à Sarracenis liberare, vouimus obseruandum quatenùs de vno quoque iugo bouum singulæ mensuræ de meliori fruge admodum primitiarum, & de vino similiter ad victum Canonicorum in Ecclesia Beati Iacobi commorantium annuatim ministris eiusdem Ecclesiæ in perpetuum persoluantur.*

Num. 22. *Las palabras del voto comprehenden tambien a los que labran con juntas alquiladas, o prestadas, que son los pegujareros.*

Ecce, que por estas palabras no solo cõsta no ser contraria al derecho comun esta cobrança: y faltarle priuilegio a la Yglesia en que fundarla, antes notoriamente, apparet, estar todos generalmente obligados a la satisfaciõ deste santo voto, eo ipso, q̃ labran con juntas, sin distinguir, si son proprias, prestadas, o alquiladas, o atornaobrada, & cũ lex non distinguit nos etiam nec distinguere debemus, *l. non distinguemus in princ. & in §. de officio, ff. de arbitris, l. neque de prætio. 8. ff. de public. in rem act.* vbi Bart. & DD.

Y este

Y este priuilegio tiene fuerça de ley general, è inuiolable, vt ex dictis verbis à Rege prolatis deducitur, ibi: *Statuimus ergo per totam Hispaniam*, verbum enim: *Statuimus*, est legis promulgatorium, *vt in cap. Statuimus, de confess.* & munus Regis est, & ad eum pertinet legem condere, *l. 1. ff. de constit. princ. l. 2. in princ. tit. 1. part. 2. l. 12. tit. 1. part. 1.* vbi Greg. *glos. verb. las gentes*, & natura legis est, quod sit perpetua, *l. cum eorũ, C. de sent. & interlo. omn. iud.* tenet post Bald. Felin. *in cap. licet vndique. num. 1. de offic. de leg.* & omnes non solum natos, sed postea nascituros obligat. quia semper est in viridi obseruantia, *l. Arriani, C. de hæretic.* Bart. & Ias. *in l. vnic. C. de condict. ex leg.* & quidem sub pœna peccati mortalis, *cap. 2. de maiorit. & obedien. cap. fin. vers. quod præcipitur 14. q. 1. cap. nulli fas. 19. dist. tex. in l. 15. tit. 1. par. 1.*

Num. 23. *El priuilegio del voto tuuo fuerça de ley: y assi no solo obligò a los que lo concedieron, sino a los que despues dellos vinieron.*

Y a la promulgacion della se hallaron presentes, y assistieron todos los Prelados, grandes y Vniuersidades de España, que los mas de ellos fueron acompañando a su Rey, y otros con noticia de el milagroso sucesso por medio del Glorioso Apostol concurrieron despues llamados para este efecto, vt patet, ex dict. priuil. ibi: *Nos omnes Christiani Hispaniæ terrarum habitatores populi qui presentes fuimus, &c. Quod superius scriptum est sancimus, & in perpetuum confirmamus permansurum.* A cuyas palabras, por ser assersion del Principe se deue dar entero credito, *Clem. literis vnic. de probat. l. 32. tit. 6. part. 3.* ibi: *Pero si Emperador, o Rey diesse testimonio sobre alguna cosa, dezimos, que abonda para probar todo pleyto, & l. 5. in fin. titul. 1. part. 6.* Principalmente deponiendo de facto proprio, quod adeò fidẽ plenissimam facit in iure nostro, vt nullatenùs possit probatio in contrarium dari, tenet *glos.* verbo, *fecisse, dict. Clem. literis*, quam sequuntur ibi Ancharr. Immol. & alij, Felin. *cap. cum à nobis de testibus*; & idẽ est quãdo deponit de facto alieno coram se facto, secundum Federic. de Sen. *cons. 117.* Aretin. & Felin. *in cap. cum à nobis*, Socin. *cons. 246. vol. 3.* sequitur Ant. Gabr. *de probat. conclus. 2. n. 2. 7. & 8.* Por cuya causa, aunque no fuesse sino estatuto general hecho por el Reyno, como consta de el mismo, ibi: *Deliberauimus statuere*, & ibi: *Statuimus ergo*, & ibi: *Vouimus etiam, & in perpetuum statuimus tenendum*, & in fine, *quod superius scriptum est sancimus*, ha de obligar vniuersalmente a todos los vezinos. Nam iure communi, atento todos los pueblos y republicas pueden hazer estatutos, y ordenanças, quoad rerum suarum administrationẽ, que les liguen vniuersalmente, y tengan precisa obligacion de passar por ellas, Bart. *in l. omnes populi, n. 3. circa fin. ff. de iust. & iure*, & ibi Ias. *n. 2.* Orosc. *n. 14.* Gregor. *in l. 12. tit. 1. p. 1.* Garcia, *de nobilit. in scription. n. 10. & 11.* Gutierr. *libr. 3. pract. q. 23. n. 1.* Principalmente estando confirmado este voto por el señor Rey Don Ramiro, y despues por los señores Reyes Catolicos, con que se cũplio con los requisitos de la ley 14. *tit. 6. lib. 5. Recop.* que pide se confirmẽ las ordenanças, o estatutos, sin embargo de que no necessitaua desta cõfirmacion, pues el voto se hizo muchos siglos antes de las leyes del Reyno, que no se extienden, ad præterita negotia, *l. 2. C. de legib. cap. fin. de constitution.*

Num. 24. *A la promulgacion del voto assistierõ todos los Christianos de España, grãdes y Prelados della.*

Num. 25. *De lo dicho consta auer sido las pagas en conformidad de derecho, y assi como tal està este voto inserto in corpore iuris.*

De que se infiere, quod tantum abest, que resistan al derecho comũ estas pagas, imo certum esse, que son en conformidad del derecho comun, porque qualquier constitucion del Principe soberano, qui habet potestatem legis condendæ, se dirà derecho comun, y en estos Reynos no lo serà derecho comun las leyes del derecho ciuil, vt in simili considerant Abb. *in rubric. de consuet.* plures refert Decius, *in cap. licet, n. 4. vers. quid autem de probation.* Ias. *cons. 149. n. 3. & 4. lib. 2. & in l. in præscriptione, n. 19. & 39. Cod. si contra ius vel util. publ.* Curt. Sen. *cons. 46. in fin. n. 16. & 17.* Rom. *in rubric. de arbitr. n. 20.* Gozadin. *cons. 90. n. 16.* Riminal. iun. *cons. 228. n. 63. lib. 2.* Y assi presuponiendo ser cierto este voto, estatuto, o ley, tenemos rubrica en la Recopilacion, quæ est, *in lib. 1. titul. 9.* ibi: *De los Questores de las Ordenes, y de los votos de Santiago:* Y determinacion expressa de Innocencio III. *in cap. ex parte de censibus,* & cum text. iste sit clausus in corpore iuris habet vim constitutionis generalis, vt notanter tenet *glos. verb. neque generalem, in l. 2. C. de legib.* & eam sequuti firmant Paul. & Ias. *n. 7. in l. Ciuitas, ff. si certum petatur,* eiusque decisionem deseruire perpetuis, & futuris temporibus, aliás frustra positus esset inter decretales, vt *in l. unic. §. quibus vers. nullus in fin. C. de nouo Cod. facien. vbi glos. verb. ponendis.*

Num. 26. *Solo se llamarà pretension contra el derecho comun, aquella de que vno es incapaz, como en algunos exemplos que se refierẽ, mas no en quanto a la de la Yglesia, a quien le assiste la presumpciõ de derecho.*

Y solo se llamarà pretension contraria al derecho comun, si algun Lego procurara introduzir cobrança de los diezmos, de cuya percepcion regularmente es incapaz, vt refert Menoch. *dict. præsumpt. 131. n. 76.* ibi: *Afertur primum exemplum, vt si laico, per decennium præstitæ fuerunt decimæ Ecclesiæ,* Flor. de Men. *dict. q. 23. lib. 3. n. 29.* O alegarà que le competia la collacion de beneficios, o prebendas, vt tenet Tiraq. *tractat. de præscript. §. 1. glos. 4. vers. Sed huic sentẽtiæ,* O insistiesse en la imposicion de vn nueuo derecho, o gauela, *ex dict. l. 1. C. noua vectigal. instit. no. poss.* que en estos casos, como les resiste ex diametro, y es auerso el mismo derecho, no serà suficiente titulo, para la continuacion de la paga, el que resulta de la solucion decenaria tan solamente, ita ex Cyn. *in dict. l. si certis annis q. penult. C. de pact.* Decius, *n. 17.* qui plures commemorat, quo refert & sequitur idem Menoch. vbi proximè. Pero en nuestro caso valiendose la Yglesia de Señor Santiago de sus preuilegios, y procurando continuar la cobrança del voto, como hasta aqui lo ha hecho: Como milita diuersa razon en ella, y no es nueuo derecho, ni imposicion, sino vna contribucion tan notoria, corriente y segura [vt satis munitum remanet] a que ni es contrario el derecho, antes propicio y le fauorece; nemini dubium, que le bastarà el titulo de la cobrança de diez años, con respecto, y consideraciõ a sus preuilegios, para que se compela a los pegujareros, vt in posterum inuiolabiliter persoluant: De la mesma forma, que lo pudiera hazer qualquier Obispo en su Obispado contra sus feligreses, ad solutionem decimarum, ex eadem met ratione, scilicet iuris communis assistentia, ex glos. *dict. l. cum de in rem verso verb. longo, ff. de vsur.* vbi Bart. *n. 3. per totum.* Itaq; non solũ nullius est considerationis oppositio, imò aduersus contrarios notoriè retorquetur.

Sin

Sin que contra esto pueda ser de consideració la replica, que el Abogado de los Concejos haze, diziendo, que este voto no pudo comprehender los lugares de las Alpuxarras, que aun no se auian ganado de los Moros al tiempo que se hizo, ni en muchos siglos despues: Porque aun que es cierto, que entonces la mayor parte de las tierras de España estauan ocupadas dellos, con todo por auer sido antes de los Reyes de Castilla, pudo el señor Rey D. Ramiro, y el Reyno a censuarlas, e imponer sobre las que despues se ganassen este tributo, propter post liminij spectabilem causam: *Ex l. id quod apud hostes 9. ff. de leg.* 1. ibi: *Id quod apud hostes est, legari posse Octauenus scripsit, & post liminij iure consistere, l. ab omnibus, §. etiam eodem tit. l. postliminium, ff. de captiuis. l. 10. tit. 29. part. 2.* que disponen que los Imperios, y Reynos, por mas tiẽpo que esten en los enemigos, recuperados despues tornan al primer estado: quod absque dubio procedit, en las tierras ocupadas en España de los Moros, por auer sido injusta, y violentamente adquiridos por ellos, vt eleganter probat Oldradus, *cons. 72. n. 2. l. 10. tit. 9. part. 2.* Y en terminos de nuestro caso, es expresso el text. *In cap. Abbate sane de re iudicata, lib. 6. vers. allegabatur.* Vbi valuit donatio Regis Aragonum facta Hospitalaris Sancti Ioannis Hierosolimitani de loco de Roselis, qui tunc apud Sarracenos erat, licet in vita donantis non peruenit ad manus fidelium, sed post eius mortem ad illius successorem. Et ita post glos. *in dict. cap. Abbate sane verb. partem,* tenet Ancharran. *ibidem, n. 3.* Franc. *vers. pro parte autem, n. 2.* quos sequitur Capicius, *decis. 121. n. 4.* eleganter Xuar. *alleg. 8. n. 1.* Num. 27. *El voto cõprehendio los lugares de las Alpuxarras, y los demas q̃ aun no se auian recuperado de los Moros.*

Ademas, que este voto fue condicional, sub expressa conditione si Deus dignaretur à Sarracenis liberare, ibi: *Quascumque Deus sub Beati Apostoli Iacobi nomine dignaretur à Sarracenis liberare*: quo casu, aunque las tierras no vuieran sido de los Reyes de España, indubitatum est, que verificandose la condicion, valio el voto, y la obligacion que de las tierras se hizo: *vt in dict. cap. Abbate sane, §. allegabatur,* ibi: *Quia non simpliciter sed sub conditione fuit donata videlicet si ad manus fidelium peruenerit.* Hæc enim fuit honesta conditio, & laudabile desiderium, Bart. *in l. liber homo, ff. de verb. oblig. n. 2.* vbi in finalibus verbis subdit: *Quod quando concurrunt ista verba in concessione prouintiarum sunt ponderosa, & menti tenenda, & quod adiecta hac conditione valet talis concessio, vel donatio rei existentis apud hostes,* & est communis secundum Alex. & Ias. ibidem Xuar. *d. allegat. s. n. 1. in fin.* ibi: *Sed vbi esset donatus sub hac conditione, scilicet, si quando ad manus fidelium deuenisset, vt fuit in proposito, indistinctè valet talis donatio, non facta dicta distinctione an aliquando fuissent Christianorum, vel non.* Num. 28. *Esto correcon mayor seguridad, por auer sido el voto condicional, & sic cum extitisset cõditio (de que no se duda) quedò el voto purificado, y valio, aunque las Alpuxarras nunca vuiessen sido de los Reyes de España.*

Tùm etiam, porque auiendo tenido este santo voto fuerça de ley vniuersal, vt diximus, num. 23. No solo ligò a los vezinos de los pueblos, que en aquel tiempo estauan sujetos al Rey Ramiro, y eran actualmente Christianos, sino tambien a los que despues se ganaron de los Moros, y poblaron de nueuo y acrecentaron a la Corona de España: nam omne, quod superadditur Regno, debet gubernari secundum leges, & statuta Num. 29. *Ademas que auiẽdo tenido el voto fuerça de ley vniuersal, ligò, y comprehendio a todos los pueblos, que*

despues se acrecentaron a la Corona de España.

statuta Regni, cui accrescit, Bart. *in l. si conuenerit, l. 2. §. si nuda, ff. de pigno. actio. in l. si ex toto, ff. de leg. 1.* glos. & DD. *in cap. 1. ne sede vacante,* Bald. *in l. cunctos populos, 2. col. C. de summa Trinit.* dicens, quod ciuitas, quæ efficitur subdita Imperio ex post facto ligatur legibus Imperi, sequitur Afflict. *in cap. 1. §. portus, n. 7. quæ sin regal.* Ripa, *respons. 92. n. 7.* Greg. Lop. *in l. 37. tit. 9. part. 6. verb. Con solo que,* quos refert dom. Castill. *lib. 3. cōtrou. cap. 10. n. 14.* Y esto se haze notorio, y sin duda, quando en la disposicion se haze mēcion de todo el Reyno, y de lo que despues se acrecentare, vt traddunt in fortioribus terminis Domin. *n. 6.* Franc. *n. 5.* post alios, *in cap. si sententia, §. 1. de sent. ex com. in 6.* Bursat. *cōs. 160. n. 57. lib. 2.* & generaliter augmentum sequitur naturam rei auctæ, *l. inter socerum, §. cum inter, ff. de pactis dotal. l. etiam, C. de iure dot.* Surd. *decis. 88. n. 10.* Rota, *decis. 589. n. 2. part. 1. in nouissimis.* Y fuera desto corre oy con lisura, y sin genero de dificultad esta resolucion, por tener la Yglesia en su fauor de mas de los priuilegios de el señor Rey don Ramiro, otro de los señores Reyes Catolicos, quando ganaron este Reyno, y confirmaciones, y sobrecartas del, de quo in sequenti apparebit opppsitione.

TERCERA OPOSICION DE los Concejos.

Num. 30. *La tercera oposicion de los Concejos, es la que pretēden deduzir de vnas palabras del priuilegio de los señores Reyes Catolicos, que se refieren.*

RECONOCIENDO los Concejos la fuerça del primordial priuilegio de la Santa Yglesia, concedido por el señor Rey don Ramiro, no se atreuen a oponer cosa de substancia contra el, ni dudan de que se deue el voto de Señor Santiago absolutamente. Pero lo que dizen es, que por el concedido por los señores Reyes Catolicos el año de 1492. que fue en el que este Reyno de Granada se ganò, se declara, que los pegujareros no paguen cosa alguna, por razon del, y quierenlo deduzir de vnas palabras del dicho priuilegio, donde despues de auer dispuesto. *Que de cada par de bueyes, vacas, o bestias cō que labraren se pague a la Santa Yglesia media fanega de la mejor semilla que se cogiere en cada vn año,* que son las q̄ se ponē a la letra en el memor. fol. 3. llegando a tratar de la paga de los pegujareros, sobre que es el pleyto, dize. *Y que si vno tuuiere vn buey, o vna bestia, e otro otra, è ambos a dos se concertaren de labrar juntamente con ellos, que ambos paguen por vna junta media fanega de pan, e no mas.* De las quales infieren, que en caso que el señor de la yunta aya pagado por entero su media fanega, los pegujareros q́ despues labrarō con la misma prestada, alquilada, o atornaobrada quedaron sin obligaciō de satisfazer cosa alguna: Y que es contrauenir expressamente a su tenor apremiarles a que paguen la quartilla que oy se les pide. Y en esto hazen particular instancia.

Num. 31. Huic enim obiectioni facillimo negotio respondetur. Lo vno, porque teniendo la Santa Yglesia en su fauor los priuilegios del señor Rey

don

don Ramiro, que absolutamente le conceden este derecho, no menos, que por razon del voto, quod iure diuino debetur, iusta illud, *Psalm.43. Redde altissimo vota tua,* & *Psalm.75. Vouete, & reddite,* & trasumptiuè, *in cap. magnæ, vers. sane de voto,* & ibi notat Abb. post reliquos, *n.16.* Que està despues canonizado, *ex dict. cap. ex parte de censib.* No pudierõ despues los señores Reyes en su perjuizio reuocarlos, de la misma forma que no lo pudieran hazer en razon de diezmos, expressus text. *in cap. dudum de cens.* Y por auer tenido fuerça de donaciõ remuneratoria esta promessa, como lo fue el auer librado el glorioso Apostol al santo Rey, como el mesmo lo refiere, y a los demas que le acompañauã de las manos de los enemigos, vt in specie text. *in l. si pater, §. fin. ff. de donat.* cuius verba licet vulgaria, natiua tamen, & decisiua non pigebit referre, ibi: *si quis aliquem a latrunculis, vel ab hostibus captum eripuit, et aliquid pro eo ab ipso recipiat, hæc donatio irreuocabilis est, merces enim laboris eximij appellanda est, quod contemplatione salutis certo modo æstimari non placuit.* Tampoco se pudo reuocar, siquidem transiuit in contractũ, vt est singularis doctrina Bal. *in l. qui se patris, n.13. C. vnde liberi, & in cap. 1. §. deinde de pace constant.* Paul. *in l. digna vox, Cod. de legib. n.6.* Afflict. *decis.128. n.10.* Gramm. *decis.65. n.27.* Ioan. Gutierr. plures referens, *in repet. l. nemo potest, n.175. ff. de leg. 1.* & in terminis est, *text. in l.5. tit.2. lib.1. Recop.*

Satisfazese cõ que teniendo la Santa Yglesia el priuilegio del señor Rey Don Ramiro, que absolutamente le concedio este derecho, no pudierõ los señores Reyes Catolicos reuocarlo, y porque.

Lo otro, porque no solo por las palabras referidas de que se pretenden valer los Concejos, no estan libres los pegujareros de la contribuciõ deste derecho: verum, bien consideradas expressamente lo conceden a la Santa Yglesia, si illorum tenor per legatur, & perpendatur, pro vt diligenter attendendus, & seruandus est, *cap. porro, cap. recepimus de priuileg. l.12. tit.1. part.2. l. Meuia, ff. de manum. testam.* notabilis text. *in authen. de restit. fideicom. §. nos igitur,* ibi: *Subtilius testamentum considerantes verbis ipsius inuenimus,* quem notat Bal. *in cap. 1. §. 1. n.3. de feud. Guard.* Porque lo que por ellas se da a entender es, que quando dos labradores hagan sus sementeras, prestandose el vno al otro vna bestia para juntar vna yunta de las dos, entonces no pague cada vno por entero media fanega [como estauan obligados] sino solamente vna quartilla. Pero no passò adelante el priuilegio a dezir si auiendo labrado estos dos con esta mesma yunta, que juntaron entre si, o los señores dellas con las suyas, las prestaren despues, o arrẽdaren a otros terceros, ayan aquestos vezinos de quedarse sin pagar otra quartilla, porque los primeros ayan ya satisfecho la porcion que les toca, que es lo que precisamente auia de dezir, para que la disposicion fuesse en su fauor.

Num. 32. *Las palabras del priuilegio de los señores Reyes Catolicos bien entendidas, no exemptan desta contribucion a los pegujareros.*

Y assi no auiendo la Yglesia hallado resistencia en las palabras del dicho priuilegio, ha cobrado absolutamẽte de cada pegujarero vna quartilla, sin distinciõ de aueriguar, si auian los dueños de las yuntas pagado, o no su parte; lo qual ha hecho sin contradicion alguna, por no estarle prohibido, vt vidimus, nam quod non mutatur, cur stare prohibetur,

Num. 33. *Y assi la Yglesia ha cobrado sin cõtradicion, por no auer hallado resistencia en las palabras del priuilegio.*

 l. san-

l.sancimus, C.de testam.l.statuas 8. C.de religios.& sumpt.fun.l.præcipimus, §.fin. C.de appellat. vbi Bart.*n.1.*Bald.*n.7.*

Num. 34. *Ponderase, que la Yglesia pudiera cobrar de cada pegujarero media fanega, en virtud de sus priuilegios.*

Y es mucho de considerar, que siendo las palabras del priuilegio de los Reyes Catolicos tan limitadas, y no quitandole a la Yglesia el derecho, que vniuersalmente tenia y tiene adquirido contra todos los que sembraren con juntas sin distincion de si son proprias, o agenas, que era necessario para su derogacion, que expressamẽte lo declararan, *ad text. in l.apud labeonem, §.hoc ædictum, ff. de iniurijs*, ibi: *Ea quæ notabiliter fiunt, nisi specialiter notentur, videntur quasi neglecta*, (sin embargo de que no pudiera, vt diximus n.31.) Y tratãdo tan solamente de las personas que entre si se prestan vna caualgadura, con que hazer vna yunta, para que cada vno pagasse vna quartilla, pudiera la Yglesia, en virtud de su priuilegio principal cobrar por entero su media fanega de los demas pegujareros, que con yuntas prestadas, o alquiladas hiziessen sus sementeras, reseruando tan solamente a los que a tornaobrada labrassen, que son los con quien habla el de los señores Reyes, y no lo ha hecho, por parecerle que tambien se decidio el caso en quanto a los demas vniuersalmente, contentandose con esta corta y moderada porcion, quod laudabile nimis, & æstimatione dignum esse censeo.

Num. 35. *Quando las palabras del priuilegio estuuierã dudosas, la obseruancia subsequta las ha interpretado desta forma, a que se ha de estar.*

Y quando las palabras del priuilegio estuuierã dudosas, disputables, y no con la claridad que queda referida en fauor de la Yglesia, lo estan ya introduzidas segun esta interpretacion por la obseruancia del tiempo que ha passado despues de su promulgacion, y no podemos dar declaracion mas segura, eficaz, y digna de guardarse, que la que esta obseruancia ha introduzido; Porque las leyes, priuilegios, contractos, y todos los actos humanos recibẽ declaraciõ de la costũbre interpretatiua, vt expressè deducitur. *Ex l.minime, l.de interpretatione, ff. de legib.in fin.* ibi: *Optima enim est legum interpres cõsuetudo, l.qui in prouintia, §.1. ff.de ritu nupt.* ibi: *Mouemur temporis diuturnitate*, quem text. refert Tiraq. *de præscript.§.1.n.25.* & talis præsumitur præcessisse cõcessio qualis fuit obseruãtia subsequuta, *cap.cum venissent vbi glos.verbo probatum, & verbo fuisse de instit. l.testatrix, §.plures ex municipijs, ff. si seruit vindicetur.* Cassanat. *cons.44.n.33.* Domin.Ioan.del Castill. *lib.5.contro.cap.9.§.7.n.2.vers.idem.* Fontanel. *de pact.claus.6.glos.3.part.12.n.26.* vbi infinitos refert; Sin que en manera alguna sea permitido apartarnos della, vt eleganter Felin. *in cap.cum M.n.8. de constit.* ita ex Bal. *cons.267.in fin.vol.5.* Paris. *cons.109.n.59.vol.3.* Crauet. *cõs.91.n.7.vol.1.* Alex. *cons.22.n.3.vol.7.* Caual. *decis.5.n.19.* ibi: *Cui interpretationi, & obseruantiæ omnino standum est, nam minime sunt mutanda, quæ diu certam interpretationem habuere*, & paulò inferiùs, *& cum statutum est obscurum recurritur, ad practicam, & obseruantiam, vt dicunt supra dict. DD. & iudex tenetur illam practicam: & interpretationem sequi*, & adeo fauorabilis est, vt nunquam censeatur, exclusa etiam si subiecta materia præscriptionem non admittat. Optimè Decian. *cons.44.n.16.vol.2.* ibi: *Quod interpretati-*

ua consuetudo non indiget præscriptione, quia superat omnes alias consuetudines, & fauorabilior est omnibus adeò; vt si esset statutum, quod contra iura scripta non possit allegari consuetudo; non tamen ideo excluditur consuetudo interpretatiua, quoniam hæc ipsa etiam in materia odiosa est fauorabilis secundum Felin. in cap. postulasti, n. 57. de rescript.

Y esto es notoriamẽte cierto, quãdo las palabras del priuilegio de q̃ se trata no estan tan claras, q̃ puedan resistir con euidẽcia a la interpretacion introduzida, por la obseruancia subsequta, como son las de los señores Reyes Catolicos en fauor de la Yglesia, a que se ajusta su cobrãça contra los pegujareros, por no impedirlo en manera alguna su disposiciõ, vt cum Seraphin. & alijs tenet Oliuer. Beltram. *in addit. ad Alex. Ludouic. decis. 184. n. 4. lit.* C. in hæc verba, *aduertendum est tamen, quod si verba nõ sint ita clara, vt non excludant contrarium intellectum; tunc attenditur obseruantia interpretatiua non obstante, quod contrarius intellectus sit de iure verior.* Sin embargo de que aun es resoluciõ verdadera, y comũ, que se ha de estar a la obseruancia, aunque sea contra el verdadero, y genuino entendimiẽto del priuilegio, vt tenet Socin. sen. *cons. 145.* cuius verba refert. Frãc. Beci. *cons.* 101. *n.* 49. in fine, ibi: *Ait quod quanuis obseruantia non esset bona; sed contra verum intellectum transactionis: adhuc ex tali obseruantia interpretari deberet abseruatio,* Honded. *c. s. 92. n. 30. vol. 1.* ibi; *Quod quanuis obseruantia esset cõtra verum intellectum dispositionis; nihilominus dispositio intelligi, ac interpretari debet secundnm obseruantiam.* Num. 36. *Hase de estar a la obseruancia subsequta, quando no repugna con euidencia a las palabras del priuilegio.*

Y no es necessario el transcurso de largo tiempo, ni necessita de prescripcion legitima la interpretacion de la obseruãcia, sino solo, que ayan precedido algunos actos vniformes en conformidad della, vt ex Ant. de Butr. *in cap. vlt. ad medium de consuetud.* Aretin. *cons.* 15. *procedendum col. vlt, vers. sed tamen,* Alex. *cons. 8. num. 7. lib. 6.* Corn. *cons. 83. lib. 3.* & alijs idem Beci. *dict. cons. 101. n. 50.* Y bastan las pagas hechas por espacio de diez años; vt tenet Paul. de Castro, *cons. 347. n. 4. lib. 1.* Dom. Molin. *de primog. lib. 2. cap. 6. n. 57.* De que se infiere, que teniendo la Yglesia por su parte vna costumbre tan antigua, no de diez solamente, pero por mas tiempo de 140. años, non tantum, le ha de seruir de declaracion de su priuilegio, verum, de titulo legitimo, y cõcluyente para compeler a los pegujareros a la paga de la quartilla, como siempre lo han hecho; etiam si titulus ipse inualidus omnino fuisset; pues ellos mismos de su propria voluntad le auian dado firmeza, y reualidado, vt eleganter Bart. *in l. cum de in rem verso, n. 3. ff. de vsur.* ibi: *Quandoque præcedit titulus inhabilis, & inualidus odio eius cui præstatur, & tunc idem quia titulus inualidus confirmatur, per sequentem præstationem, vt l. cum fidem, C. de non numerat. pecun. & sup. ad Macedon. l. sed Iulianus, §. fin. cum l. seq.* Menoch. *dict. præsumpt. 131. n. 1.* ibi: *Primus est quãdo titulus est inualidus fauore præstantis hoc in casu titulus iste conualidatur, per subsequentes præstantiones,* & n. 2. & 3. Num. 37. *La obseruancia no necessita de prescripcion, y solo basta que ayan precedido algunos actos vniformes.*

Y tiene tan grande fuerça, y es en tanta manera poderosa esta obseruancia, que aunque ganò la Santa Yglesia Prouisiõ de la señora Reyna Num. 38.

doña

Y tiene tanta fuerça, que aunque la Yglesia ganò prouision, para que los pegujareros pagassen media fanega, no ha querido valerse della.

doña Iuana, despachada el año de 1511. por la qual expressamente se manda, que los pegujareros del Reyno de Granada paguen sin distincion media fanega cada vno a el voto de Señor Santiago, memor. fol. 3. pag. 2. Con todo no ha querido valerse della, cobrando por entero este derecho, sino solo la quartilla, que antes percibia en conformidad de la costumbre introduzida por los priuilegios, y voto principal; Y es fuerte caso señor, que por no molestar a los vezinos la Yglesia, antes por suauisarles la paga, aya perdido, y remita parte tan considerable de su derecho, como es la mitad de la porcion que se les assignò, y quieran oy los pegujareros, haziendoles tan gran beneficio eximirse totalmente della? a que no se deue en manera alguna dar lugar, pues tienẽ cõtra si possession tan antigua, acompañada del priuilegio principal del señor Rey don Ramiro, el de los señores Reyes Catolicos, que ha interpretado la obseruancia, y el de la señora Reyna doña Iuana, que es apto, no solo a comprehender la quartilla [si quidem in toto integrali comprehenditur quælibet eius pars, *l. si alij, ff. de vsufruct. leg.* Bal. *cons. 153. lib. 4. in princ.* & totum infert quamlibet partem sui, *l. Lucius, vbi glos. ff. de fund. instruct. l. grege*, vbi glos. Bart. Bal. & Alex. *ff. de leg. 1. l. cum pater, §. mensæ, ff. de leg. 2.* Euerard. *in loco 80. de toto ad partem*] verum, a toda la media fanega, que ni se les pide, ni trata dello.

QVARTA, Y PRINCIPAL OPOsicion de los Concejos.

Num. 39. *La quarta y principal oposicion de que se valẽ los Cõcejos, es vna prouisiõ del señor Emperador D. Carlos.*

HAN presentado los Concejos vna prouision del señor Emperador Don Carlos, su fecha el año de 525. (que dizen fue declaratoria de la que la señora Reyna Doña Iuana auia concedido a la Yglesia) por la qual de pedimiento de la Ciudad y Reyno de Granada su Magestad mandò, que entre todos los que sembrassen cõ yuntas proprias, alquiladas, prestadas, o atornaobrada, no pagassen mas que por cada yunta media fanega, ibi: *Y mandamos, que aunque vna, dos, o mas personas labren con sola vna yunta muchas y diuersas vezes en vn año, que no sean obligados a pagar por mas de vna yunta: con que en ello no aya fraude, ni cautela alguna*, en las quales hazen todo el apoyo de su defensa; pretendiendo, que los señores de las yuntas por la mayor parte pagã por entero su media fanega, y que auiẽdose cumplido con el tenor del rescripto, no puede la Yglesia apremiar a los pegujareros, que despues sembraren con las mesmas alquiladas, o prestadas, a que cõtribuyan la quartilla que se les pide, porque con esso se defraudaria el voto, y se pagarian de vna yunta muchas medias fanegas, quod nequaquam erit admittendum.

Num. 40. *La primera respuesta con que se*

Pero esta oposicion tiene tan debil fundamento como las antecedentes, y son tan concluyentes las respuestas, y causas juridicas, que por la Yglesia asisten, que vienen a hazer euidente la justificacion con que

litiga,

litiga, y nula, y sin fundamento la ponderacion que deste titulo los contrarios hazen, quod ex pluribus demonstrabitur rationibus. La primera, porque consideradas con atencion la decision, y palabras desta prouision, no se conoce dellas que libren totalmente de la satisfacion deste voto a los pegujareros, que se procuran eximir, y solo lo que haze es distribuyr esta paga entre todos los que labraren con vna yunta, en q̃ quedan comprehendidos juntamente con los señores dellas los pegujareros, *l.1. & 2. C. si plur. vna sent. condemn. fuer.* vbi DD. Y como la verificacion del saber si auian pagado, o no, los dueños de las yuntas, por ser cosa de hecho que no se presume, *l. in bello, §. facti, ff. de captiu. l.1. C. de probat. l. adseueratio, C. de non num. pecun.* Auia de constar de prouança de testigos, testimonios, o otros recaudos, que tenian obligacion de exibir los mismos pegujareros, por ser la excepcion de su defensa, *cap. præterea de transact.* Salicet. *in auth. si dicatur, col. 2. vers. quod dicemus, C. de testib.* Butr. *in cap. ex parte Decani, n. 40. vers. dic ergo de rescript.* Y esto era penoso, y de mucha mayor costa para ellos, que tres celemines de trigo, no ay duda, sino que el auerlos contribuydo, fue allanamiento, y medio, que ellos mismos tomaron para escusarse de semejante litigio, nam in rebus, & negotijs dubijs, & intricatis, media via erit eligenda, *§. fin. instit. quib. ex caus. man. non licet*, ibi: *Ideo nos mediam quodammodo viam eligentes, §. cum ex aliena instit. de rer. diuis.* ibi: *Placuit media sententia existimantium, &c. l. antiqui, ff. si pars hæred. pet.* ibi: *Quid est ergo? prudentissimè iuris authores meditatem quandam sequuti sunt*, eleganter Boer. *decis. 42. n. 39.*

satisfaze a esta oposicion, es el allanamiẽto que los mesmos pegujareros han hecho en pagar esta quartilla, y refierense las razones porque.

Y en este allanamiento, e introduccion que se eligio, vino a ser defraudada la Yglesia en muy grande parte de su derecho; lo qual se califica por vn argumento, que de ninguna forma puede faltar, videlicet, con que como es notorio, & ex ipsomet priuilegio conuincitur (y de q̃ no se duda) los pegujareros absolutamente estan obligados a pagar por entero media fanega, por todos los titulos referidos, y por la misma prouision contraria (hoc est, quando los señores de las yuntas no la ayan pagado.) Pues supuesto que muchas personas tienen por grangeria arrendar sus yuntas, o teniendo muchas, quedandose con las necessarias para su sementera, alquilar las demas: y estos por no auer sembrado con ellas, no pagan cosa alguna del voto: y en caso que labrassen con las que reseruaron para si, le pagan solamente respectiuè a ellas, sin hazer la contribucion por las que auia alquilado; Y supuesto assi mismo que la Santa Yglesia sin reparar, ni ponerse a distinguir, ni aueriguar por tan menudo lo contenido en esta consideracion, no cobra en virtud de sus priuilegios y costumbre referida de los pegujareros, mas que vna quartilla, teniendo ellos obligacion a pagar por entero lo que los dueños no pagaron: manifestè demõstratur, que la Yglesia viene a ser defraudada en la otra quartilla de todas las yuntas, que se prestan y alquilan, & per consequens, esta viene a acrecerse en euidente aprouechamiẽto de los mismos pegujareros, q̃ se quedan con ella, quod indubitabile est. Y de que

Num. 41.
Y en esta media via que los pegujareros eligieron, viene a ser defraudada la Yglesia, y muestrase con euidencia la causa.

sea cierto, que infinitas personas arriẽdan sus yuntas sin labrar cõ ellas, y tengan este modo de viuir por grangeria, y que los arrendamientos se hagan por vn año, sin q̃ aya precedido el aprouecharse antes de las mismas yuntas, bastantemente está verificado por la prouança de la Yglesia, en la 3. pregunta de la instancia de reuista, memor. fol. 20. Y es cosa q̃ la misma razon, costumbre, y estilo de los Reynos nos la enſaña, quod tanquam notorium non indigebat probatione. *glos. in Clem. appellanti verbo aliàs causas de appell.* Gracian. *cap. 525. n. 9. discept.*

Num. 42. *La segunda, por no auerse podido conceder en perjuyzio de la Iglesia q̃ tenia ya adquirido derecho, y fundase, que esta prouision no fue declaratoria de la que la Yglesia auia ganado el año de 511. sino nueua concession.*

La segunda, porque quando la dicha prouision fuesse ex diametro repugnante a los priuilegios de la Santa Yglesia, y librasse a los pegujareros de la contribucion deste voto, ya queda fundado, que de ninguna manera se pudo conceder en perjuyzio de la possession que tenia adquirida, vt diximus, n. 32. *ex dict. cap. dudum de decim.* Bal. *in dict. l. qui se patris n. 13. C. vnde lib.* & Gutierr. *in dict. l. nemo potest, n. 175.* Y se deuia aduertir, que la dicha prouision nó fue declaracion de la que la Yglesia tenia en su fauor, desde el año de 511. de la señora Reyna doña Iuana; pues por palabras bien euidentes dispone que todos vniuersalmente paguen por entero la media fanega al voto, absq; distinctione, de si son proprias, o agenas las yuntas con que labran, ibi: *Por la qual declarò y mandò que todas, y qualesquier personas, que labraren con vna yunta propria suya, o prestada. o alquilada, o atornaobrada, o en otra qualquier manera, en las partes, y lugares donde deuen, y son obligados a pagar los dichos votos, por virtnd del dicho priuilegio, ayan de pagar, y paguen a la dicha Yglesia, y fabrica, y Hospital Real de Señor Santiago los dichos votos, y derechos, segun y como lo deuian, y auian de pagar labrando con vna yunta suya propria.* De forma, que por ser tan notoriamente claras, y no necessitar de interpretacion, no podemos llamar a esta segunda prouisiõ declaracion de la antecedente. *Nam cum in verbis nulla est ambiguitas non debet admitti voluntatis quæstio*, verba text. *in l. ille aut ille, ff. de leg. 3. l. voluntatis, C. de fideicom.* vbi Bal. *n. 9.* Paul. de Castr. *in l. hæredes palam, §. si quid post n. 2. ff. de testam.* Deci. *in l. ædita, n. 49. C. de æden.* Menoch. *cons. 317. n. 12.* Sino nueua disposicion contraria de la primera, vt eleganter Castren. *cõs. 338. col. 1. vers. pro declarat. lib. 1.* Gracian. *decis. 175. n. 11.* Burg. de Paz, *cons. 25. n. 60.* Menoch. *cons. 331. n. 100.* qui Paris. *cõs. 141. n. 35. lib. 4.* Craue. *cons. 282. col. 5. vers. Tertiò respondeo*, & alios refert, & sequitur.

Num. 43. *La tercera, por auer sido ganada sin citacion de la Yglesia, que era necessario para que le pudiera perjudicar.*

La tercera razon es, porque aunq̃ se pudiesse conceder la dicha prouision, esta fue vna prouision ordinaria ganada sin citacion, ni ciencia la parte de la Santa Yglesia [como de ella con euidencia cõsta] por cuya causa auiendole faltado este requisito, viene a ser nula, inutil, y sin substancia, pues para que pudiesse priuarle de el derecho que tenia adquirido en la cobrança desta quartilla, era necessario que se obtuuiesse en cõtradictorio juyzio, precediendo legitima citacion, ex dispositione tex. *in l. 2. ff. de natalib. restituend. in fin.* ibi: *Ideoque Imperatores non facile solẽt quẽquam natalibus restituere, nisi consentiente patrono, l. nam ita Diuus, ff. de adoption. cap. a. de caus. poss. & propriet. cap. inter quatuor de maiorit. & obedient.* ibi:

Iuris

Iuris namque ratio postulat, vt in eorum præiuditium quibus ædem Ecclesiæ sunt subiectæ nihil ordinemus de ipsis cum neque citati sint neque conuicti, neque per contumatiam se absentent.

Y aunque es cierto, que el Principe, ex propria authoritate, puede cõceder nueuos priuilegios, etiam, en perjuyzio de tercero, abique illius citatione Abb. *in cap. cum olim de rescript.* Innocent. *in cap. nisi cum pridem verb. indulgeri de renunt.* Bal. *in l. fin. C. quibus res iud. non noc.* Deci. *cons. 495. n. 31.* Esto se entiende quando motu proprio, & certa scientia lo haze, en cosas que no es necessario conocimiento de causa de poca substancia, y momento, & parum præiudicij tertio afferunt: Pero quando es negocio de peso y grauedad, como la deste pleyto, juzgando el derecho de q̃ se trata, como el es, scilicet, vna pension perpetua, y de calidad e interes tan considerable, como la cobrança vniuersal de vna quartilla de trigo de todos los pegujareros; entonces, ex necessitate se requiere, que para priuarle del a la Santa Yglesia fuesse citada, y vencida en contraditorio juyzio: aliàs enim, las prouisiones ganadas al buelo, y sin conocimiẽto de causa, de ninguna forma son, ni pueden ser concluyente titulo para este efecto, y librar a los pegujareros de la contribucion desta paga, ex celebri glos. fin. *in l. sed cum ab hærede, ff. ad Trebell.* glos. *in l. seruitutes 14. §. publico verb. in commodo, ff. de seruit.* glos. *in l. 2. §. siquis à Principe verb. impetrauerit, ff. ne quid in loc. pub.* eleganter Bart. *in l. 2. C. de tempore appellat. n. 3.* ibi: *In his vero, quæ causæ cognitionem requirunt, vel partem læderent multum debet citari pars;* Bal. *in rub. extra de rescript. n. 8.* ibi: *An quando impetratur rescriptum aliqui sunt citandi:* & infra: *Aut impetratur ad ius aliquod optinendum, & tunc, aut nullum lædit, vel parum, & tunc idem, quia non est necesse vocari aliquem:* & inferius: *Aut multum lædit alium; & tunc ille qui principaliter læditur; & cõtra quem hoc rescriptum impetratur, debet requiri,* Ias. *in prima repet. l. Gallus, §. & quid si tantum, n. 143. in medio,* ibi: *Secundo facit quia quando Princeps concedit priuilegium in his, quæ requirunt causæ cognitionem, vel partem multum lædunt debet pars citari.* Alex. *cons. 12. n. 4. vol. 7.* Tiraq. *tract. res inter al. act. n. 31. in fin.* Dom. Molin. *de hisp. prim. lib. 2. cap. 7. n. 22. cum seqq.* Azeued. *in l. 3. tit. 14. lib. 4. Recopil. n. 13.* Num. 44. *Aunque el Principe puede conceder priuilegios en perjuyzio de tercero sin citacion: esto se entiende en cosas de poca substancia, y momento.*

Y no solo para la impetracion de algun priuilegio, es necessaria citacion de la persona contra quien se gana; pero este mismo requisito deue tambien preceder, quando se trata de declararlo, principalmẽte quãdo es en perjuyzio de tercero, quia tunc quãplurimum operatur illius præsentia argum. text. *in l. si in tres, ff. de recept. arbitr.* Que puede alegar sus defensas, y hazer contradicion; de manera, que se deniegue la declaracion, ita ex text. *in l. siquis arbitratu, ff. de verb. oblig.* tenet mirabiliter in terminis Ruin. *cons. 38. n. 9. in fin. vol. 1.* Mascard. *conclus. 486. tom. 1. n. 9. & 10.* Mantic. *de coniect. vlt. vol. lib. 3. tit. 1. n. 17.* vbi plures refert. Mayormente en el caso deste pleyto, donde la Yglesia tenia derecho adquirido en virtud de sus antiguos priuilegios, vt satis est munitum eleganter Domin. Ioan. del Castill. *lib. 3. contr. cap. 10. n. 28.* ibi: *Et si declaratio fiat iuxta proprium* Num. 45. *Etiam, quando se trata de declarar, ò interpretar el priuilegio, es necessaria citacion.*

sensum

sensum verborum debent vocari, aut citari hi, qui ex declaratione lædi possent, & maximè illi, quibus ex dispositione iam videretur, ius quæsitum, & si vocarentur forsan, vel non, vel aliter declaratio fieret.

Num. 46. *Por muchas leyes del Reyno que se refieren se dispone, que las prouisiones impretadas en perjuyzio de tercero, y sin su citacion sean nulas y sin substancia.*

Y esta resolucion procede con seguridad, non tantum, por la autoridad de los Doctores que quedan referidos, y disposiciō de derecho comun, en que se fundan; verum, considerando los señores Reyes quā facilmente se ganan prouisiones por importunacion, ruego, siniestras relaciones, y por otras particulares negociaciones en perjuyzio de tercero, tienen dispuesto, que de ninguna manera se estè, ni passe por ellas, ni causen perjuyzio a el derecho, que las partes contra quien se consiguen tienen adquirido, por qualquier titulo que aya precedido, vt probatur *in l.1.tit.14.lib.4.Recop.* Y esto no solo està determinado en esta conformidad por la decision de aquella ley: pero para cerrar la puerta a las objecciones, y escrupulos, que se pudiessen poner, & ne qua dubitatio superesset, sobre si auia de obseruar, o no su obseruancia, ex text. *in l.1.§.si intelligitur, ff. de ædil. ædict.* ibi: *Puto Ædiles tollendæ dubitationis gratiā bis idē dixisse, ne qua dubitatio super esset, l.vnic. de emen. Cod. Iusti. vers. supradictis in medio,* ibi: *Nemini venit in dubium, quod repetita lectio probauit:* Se calificò este precepto por otras muchas, videlicet, *ex l.2.3. & 10.tit.14.lib.4.Recopil. & in dict. l.10.* Auiendo tratado de ciertas prouisiones, que se auian dado en perjuyzio de tercero, sin auerles citado, ni oydo, insunt hæc verba: *Porende damos por ningunas todas, y qualesquier cartas, cedulas, y prouisiones, que desde 15. de Septiembre del año de 64. hasta aqui se han dado, y que sean ningunas, y de ningun valor, ni efecto, y por tales las pronunciamos, y declaramos, y assi mismo todas las que de aqui adelante se dieren: Y sin embargo de qualesquier exorbitancias y derogaciones, que tengan, queremos que no valgan, ni todo lo por virtud dellas fecho,* & inferiùs, ibi: *Y que esta nuestra ley no pueda ser derogada expressa, ni tacitamente.* Y estas leyes fueron anteriores a la dicha prouision de los Concejos, la qual queda totalmente destruyda, y sin validacion, & per consequens, todo el fundamento de la pretension contraria, por estriuar en ella la justificacion, y apoyo con que se defienden.

Num. 47. *Lo quarto con que se satisfaze a la prouision, es con vna ley q̄ poco despues los señores Emperador, y Reyna D. Iuana establecierō cerca de la cobrança destos votos.*

La quarta razon, por la qual absq; dubij difficultate (en caso que no fuesse concluyente; que si lo es lo que se ha ponderado) queda desuanecida la dicha prouision es, con que auiendose hecho relaciō en las Cortes de Valladolid año de 537. doze años despues que se ganò la dicha prouisiō a los señores Emperador D. Carlos, y Reyna D. Iuana (que son los que la auian concedido en fauor de los Cōcejos) de que los cogedores del voto de Santiago se entrometian a cobrarlo de los moços de soldada, y pegujareros, que sembrauan con yuntas alquiladas, o prestadas, siendo cosa jamas vsada, y contra la costumbre destos Reynos promulgaron ley en razon desto, quæ est *5.tit.9.lib.1.Recop.* en que dixeron: *Por quanto nos es fecha relacion, que agora nueuamente los que cogen los votos de Sātiago piden, y lleuan el voto a las personas que no labran con yuntas, sino que sus amos con quien viuen, y otras personas les hazē algunos barbechos, o ellos los hazē*

con

con yuntas prestadas, o alquiladas, lo qual diz que es cosa nunca hecha, y contra el vso, y costumbre de nuestros Reynos. Porende mandamos, que cerca dello no se haga nouedad de lo que antiguamente se acostumbrò hazer. Ecce, que auiendo su Magestad cō maduro, y deliberado acuerdo de estatuyr por ley vniuersal, lo que en razon desto, ab omnibus deberet obseruari, no quiso de ninguna manera exemptar a los pegujareros de la paga deste voto, sin embargo de que le hizieron relacion, que era nueuo derecho, y pensiō, que jamas se auia cobrado. Ni quiso assi mismo priuar a la Yglesia del derecho, que justamente tenia adquirido; Y lo que hizo fue mādar, que no se hiziesse nouedad en esta cobrança, y se guardasse la costumbre, q en razon della estaua introduzida.

De que se infiere, que estando la Yglesia en aquel tiempo en possession de percebir esta quartilla desde el año antecedēte de 492. vt dictum remanet, que fue quando se ganò este Reyno, y se despachò el priuilegio a la Santa Yglesia confirmatorio de el del señor Rey D. Ramiro, fue visto auerle amparado, y conseruado in demne en ella, porque, si vuiera tenido intencion de lo contrario, la misma disposicion lo declarara, *cap. ad audientiam de decim.* ibi: *Nam si intelligeremus tātummodo de noualibus: vbi ponimus de laboribus, de noualibus poneremus:* y no es verosimil, que quādo todos los señores Reyes Catolicos sus predecessores le auian hecho merced, y fauorecido esta pretension, y cōfirmado sus priuilegios auia el señor Emperador de procurar su diminucion, y contrauenir a lo que por voto, por donacion, ley, estatuto, y de justicia se deuia, argum. text. *in l. hac saluberrima, C. de Præpos. agent. lib. 12. circa fin.* ibi: *Cum per absurdū, per que temerarium sit hanc nostræ liberalitatem pietatis quemquam astuta interpretatione non ad augmentum anteriorum priuilegiorum, sed diminutionem conuertere concedi*, vbi notat Bart. *n. fin.* quod nunquam tollitur antiquum priuilegium per noui concessionem: Ias. *in l. beneficium, n. 31. ff. de constit. Princip.* y mas viniēdo a resultar en vtilidad de la Santa Yglesia, cō quiē se deuen mostrar dadiuosos en grande manera, pues no ay puesto limite a semejantes acciones, aureus text. *in auth. de nō alien. §. Sinimus*, ibi: *Quid enim causatur Imperator ne meliora det? cui plurima dedit Deus habere, & multorū Dominū esse, & facile dare, & maxime in sanctissimis Ecclesijs in quibus optima est mensura donaturum eis rerum immēsitas*, & adeò verū est, quod ille qui malitiose priuilegiū Principis interpretatur infamis efficiatur, vt tenet glos. *verb. intellecta in cap. vt priuilegia 24. de priuileg.* per text. quem allegat, *in l. 2. C. de legib.* Y no era necessario la antiguedad de tanto tiempo, como el referido, para considerar la costumbre, a que se auia de estar en esta cobrança, sino que segun el vltimo estado, que tenia al tiempo de la promulgacion de la ley, a esse solo se deue mirar, ex text. *in l. Mela, §. 2. ff. de alim. & cib. leg.* ibi: *Adhuc erit dicendum, eam præstationem sequendā, quæ nouissima fuit*, vbi Gotifred. *lit. K.* ibi: *Solitum facere dicimus, quod vltima vice facit, l. si mater 7. C. ne de stat. defunct. in fine*; ibi: *Quod si varietas interueniat*

Num. 48. *Por la decision desta ley, los señores Reyes ampararon a la Yglesia, en la possession en que estaua.*

ueniat

ueniat posteriora tẽpora spectari conuenit. Paul. Castrens. *cons. 30. n. 3. lib. 2.* Bal. *in l. si filia, C. de inoffi. testam. in fin.*

Num. 49. *Interpretãse aquellas palabras de la ley del Reyno, ibi;* No se haga nouedad de lo que antiguamẽte se acostumbrò, *a que espacio de tiẽpo se hã de referir*

Y porque parece que a esta interpretacion resisten las palabras de la l. ibi: *Cerca dello no se haga nouedad de lo que antiguamente se acostumbrò hazer.* Donde por auer dicho, *antiguamente se acostumbrò*, non possumus ad præsens tempus illa referre: serà necessario explicar cada vna de por si, y aueriguar a que tiempo antecedente se podran referir. Para lo qual aduertimos, quod verbum illud, *antiguamente*, Latinè, *olim*, aunque se refiere a tiempo passado, teste Bart. *in l. 1. §. hoc autem ædictum, ff. de noui oper. nunt.* vbi Alex. *n. 4.* Corn. *cons. 163. n. 13. vol. 1.* Este tiempo no ha de considerarse inmemorial, ni de longo transcurso, videlicet, de 30. o 40. años, sino de mucho menor, quod in nostro iure verissimum est, & deducitur ex text. *in l. sed, & milites 8. §. quæsitum, ff. de excusat. tut.* Donde se duda, si vno que en tiempo antecedente auia sido soldado, y despues tuuo a su cargo la tutela de vn hijo de otro soldado [ab his enim tutelis milites non releuantur, *dict. l. sed, & milites in princ.*] podrà escusarse despues de otra semejante, inquit enim text. *quæsitum est autem vtrum vnam, & semel tutelam recipiunt qui olim fuerunt milites.* Y para escusarse, como tal necessitaua de auer seruido en la milicia, por lo menos 20. años, ad hoc, vt veteranus iudicaretur (como lo era ẽ el caso deste tex.) *ex l. fin. C. de his, qui nõ implet. stipen. lib. 10. l. viginti, C. de re milit. lib. 12.* Y q̃ no auia llegado a los 70. años, por cuya edad estaua por derecho releuado, *§. item maiores Instit. de excusat. tut. l. maiores 3. ff. de iure immunit.* sic à sufficienti partium enumeratione dicendum est, non ad antiquissimum, set ad proximè præteritum tempus debere referri; pues consideramos en vna mesma persona todos estos tiempos, Melior. text. *in l. sub conditione 16. ff. de solut.* ibi: *Sub conditione debitor si ei acceptoferatur, postea conditione existente intelligitur iam olim liberatus:* Dõde auiẽdose causado aquella deuda, sub cõditione, scilicet, si nauis ex Asia venerit (vt inglos. ponit, Frãc. Accurs.) se refiere aquella palabra, *olim*, ad tẽpus liberationis pendente conditione factæ, que segun lo que podemos deliberar, seria a lo mas riguroso hasta 2. 4. o 6. años, que auria precedido, que era el tiempo que podia tardar la naue de llegar de Asia, que son text. indiuiduales, ex quibus verificatur supradicta resolutio. Ademas, quod verbum, *olim*, potest etiam ad præsens tempus referri, vt tenet Ambros. Calepin. *dict. dictione olim.* Bart. *in dict. l. 1. §. hoc autem ædictum*, vbi Alex. *n. 4.* Corn. *dict. cons. 163. n. 13. vol. 1.*

Num. 50. *Que signifique, verbum illud,* se acostumbrò, *in l. positum;*

La otra palabra de que se haze mencion en la dicha ley, videlicet, *acostumbrò*, Latinè, *cõsueuit*, tambien la deuemos considerar, que se refiere a tiempo passado, pero se verifica en el vltimo estado, y segun la costumbre que estaua introduzida pocos años antes, que se estatuyesse, *ex dict. l. Mela, §. 2. in fine, ff. de alim. leg.* eleganter Castren. *cons. 30. n. 3. vol. 2.* ibi: *Quia in illa sententia continetur inter alia quod homines dictarum communitatum possint pascularе secundum quod soliti sunt, &c. quæ verba referuntur ad vltimam*

consue-

consuetudinē scilicet, quæ fuit in tēpore magis propinquo illi vltimæ sētētiæ. Bald. *in l. binos, n. 4. C. de aduoc. diu. iudicio.* ibi; *Sed ponamus, quod olim cōsueuit esse salarium centum florenorum postea cæpit esse ducentorum flor. dicunt litteræ domini cum salario consueto, quæritur quid inspicietur, & videtur, quod inspiciamus salarium longo tempore consuetum non illud quod est duobus, vel tribus annis præstitum, quia cum de consuetudine facimus simplicem mentionem intelligitur de longa consuetudine: sed tu dic, quod sunt inspiciendi proximi præcedentes anni, & ad illud fit relatio,* Alex. *cons. 5. n. 10. 11. & 12. tom. 5.* Bart. *in dict. l. Mela, n. 2.* que dize que bastan dos actos para la introducion desta costūbre, pero lo mas seguro, y conforme a razon es, que son necessarios 10. años, que es el tiēpo, per quod legitima inducitur cōsuetudo, vt ex glos. *in l. de quibus verb. inueteratā, ff. de legib.* ubi Ias. *n. 43. vers. Secunda,* glos. *in l. 2. C. quæ sit long. consuet. verb. aut legem,* vbi Bal. *in rub. in princ.* Abb. *in cap. fin. n. 11. de consuet.* Salazar, *de vsu & consuet. cap. 5. à n. 1. qui plures refert.*

Y en terminos semejantes a los desta ley Real, explicando otra, *quæ est 7. tit. 5. lib. 1. Recop.* que refiere casi las mismas palabras dela nuestra, cerca de la cobrança de los rediezmos, ibi: *Dense las prouisiones, y cedulas necessarias contra los dichos Prelados, y personas Ecclesiasticas, y sus Iuezes, para que no consientan, ni den lugar que se haga nouedad en lleuar el dicho diezmo,* firmiter defendit Auendañ. *de exequen. man. cap. 1. n. 32.* Que basta la costumbre antecedente de diez años, para que no se entienda que haze nouedad el que en virtud della està en possession de percebir los rediezmos, vbi ex Casadoro, & Couar. in hæc verba, *in vers. & ex his,* ait, *& ex his viget in practica, quod ab Imp. nostro inuictissimo Carolo statutū est, ne fiat nouitas in exigendis rediciinis, vt statuit in curijs apud Toletū anno 1525. & apud Segouiam, cap. 58. in curijs celebratis anno 1532. & apud Maioritum anno 1534. cap. 12. Nouitas autem tunc fieri dicitur in exigendis istis rediciinis quādo exigitur, quod non est solitum exigi decem annis præteritis, & ita bellissimè probat Cassador. in decis. 1. sub tit. de consuet. quem sequitur Couarr. in lib. 1. resolut. cap. 17. n. 3.* Idem etiam tenet Ioan. Gutierr. *lib. 1. pract. q. 19. n. 1. in fin. vers. sed his non obstantibus,* ibi: *Et in terminis huius l. ita tenet Auendañ. lib. 1. cap. 1. Prætor. n. 33. vers. itē ista sol. 19. dicens cum Bald. in l. 3. & ibi apostilla, C. de seruit. & aqua, etiam in hoc seruandam prædictam consuetudinem, & rursus in vers. nouitas inquit in proposito, quod nouitas tunc fieri dicitur in exigendis istis decimis quando exigitur, quod non est solutum exigi decem annis præteritis,* lugares indiuiduales que nos sacan de qualquiera duda, que en razon desto se pudiera tener, y de auer vsado de estos terminos en nuestra ley real, scilicet: *No se haga nouedad en la cobrāça del voto,* que son las mismas palabras que se pusieron, in d. l. 6. & dict. l. 7. titul. 5. lib. 1. Recopil. Cerca de los diezmos, se colige con euidencia ser de la mesma naturaleza el vn derecho que el otro, de quibus à Regibus laicis præcipi, & tractari non potest, auth. *Cassa. & irrita, C. de Sacr. Sanct. Eccles. cap. Ecclesia Sanctæ Mariæ de const. cap. decernimus de iudit.* Y solo lo que mandan es, que los que cogen estos diezmos y votos, no hagan nouedad, q̄ es lo mesmo que procurar alçar las fuerças

Num. 51. *Continuase la interpretacion de las palabras de la ley arriba referidas.*

que

que en esto se hizieren, l. vim facit, ff. de vi, & vi arm. que en sus Reynos pueden alçar, cap. Regum, cap. Princeps, cap. administratores 23. q. 5. l. 2, tit. 6. lib. 1. Recop.

Num. 52. *Proponense algunos medios para prouar como la Yglesia estaua en possession 10. años antes de la promulgacion de la ley.*

Supuesto pues, que bastan estos diez años antecedentes a la disposicion, ad hoc vt dicatur, que no se haze nouedad en la cobrãça, nos resta agora aueriguar si por algun camino se verifica, que por espacio deste tiempo antes de la promulgacion de la ley estaua la Yglesia en posse ssion de percebir esta quartilla, demas de la prouança de algunos de sus testigos de oydas con autores, que concluyen en razon della. Y aunque esta es vna pretencion de hecho antiquissimo, qne con grande dificultad se puede comprouar. Con todo por dos fundamentos verdaderissimos, y que los Concejos de ninguna manera pueden negar, antes ingenuè fatentur, se viene en conocimiento deste intento, & notoriè manifestatur.

Num. 53. *El primero, es el q̃ resulta de la relaciõ que la Sãta Yglesia hizo el año de 511. quando obtuuo la prouision, para que los pegujareros pagassen enteramẽte media fanega cada vno.*

El primero, es el que resulta de la relaciõ que la Santa Yglesia hizo a la señora Reyna D. Iuana el año de 511. quando ganò la prouision para q̃ los pegujareros pagassen por entero la media fanega, donde dixo, q̃ por defraudar el voto, no querian tener cada vno mas que vna caualgadura y pagar solamẽte vna quartilla, teniẽdo obligacion a contribuir por entero la media fanega, mem. fol. 3. pag. 2. ibi: *E nos han hecho relaciõ q̃ en esse dicho Reyno de Granada muchas personas cõ necessidad, y por substraerse de no pagar el dicho voto a la dicha Yglesia, conforme al priuilegio, y por otras causas no queriã, ni quierẽ tener mas que vn buey, o vna vaca, o vna yegua, o otra bestia: de manera, que con la que tienen, o con la que buscã prestada, o alquilada hazẽ vna yunta cõ que labran el trigo, ceuada, centeno, y las otras semillas, y que de lo que assi cogẽ cõ las dichas yuntas en esse dicho Reyno de Granada, no quieren pagar, ni pagã a la dicha Santa Yglesia, ni a su fabrica, ni al dicho mi Hospital, sino la mitad de la dicha media fanega.* De cuyas palabras se infiere la possession en que estaua la Yglesia de cobrar esta quartilla el año de 511. 26. años antes de la ediciõ de la ley, q̃ fue en el de 537. & licet sint verba enuntiatiua, & ab ipsamet parte prolata, quæ vulgariter nõ probant, *ex l. nõ nudis, l. non epistolis, C. de probat. cap. si Papa de priuil. lib. 6.* Esto se limita quãdo agitur de probando antiquo facto, como es el de que se trata, que en este caso, omnimodam fidẽ faciunt enũtiatiua verba Bursat, *cõs. 410. n. 66. & 67. vol. 4.* & alij quos cumulat Gilchen. *de præscript. 2. p. num. 2. n. 39.* y mas auiendo passado mas de 120. años, cuyo transcurso haze, quod cõsideretur antiquissimũ tempus, vt per Mascard. *tom. 1. cõcl. 103. à n. 1. & seqq.* Cæsar Barci. *decis. 2. n. 36. & 37.* quod absq; difficultate procedit, por auer otros instrumẽtos que cõtienen lo mismo, Bal. *in l. cum aliquis, C. de iure deliber. n. 4. vbi aditio. lit. H.*

Num. 54. *El segũdo el que se colige de la narratiua de la prouisiõ de que se valẽ los Con*

El 2. es el que se colige de la narratiua, que la ciudad de Granada hizo al señor Emperador D. Carlos el año siguiente de 625. para ganar la prouision de immunidad de que se valen, donde dixo, que excediendo la Yglesia de sus priuilegios, y no concediẽdoselo, cobraua el voto de los pegujareros, y no solo confessò esta porciõ de vna quartilla, sino de toda

la media

la media fanega, mem. fol. 4. pag. 2. ibi: *Y q̃ vosotros cõtra el tenor, y verdadero entendimiẽto del dicho priuilegio, y declaratoria molestaueis a los vezinos de la dicha ciudad, y su Reyno, porque muchas de las labores de alli son de poca cãtidad, y en auiẽdo vno labrado cõ su yunta su haça la presta, y alquila a otro, y despues a otro, y que vosotros cobrais de cada vno media fanega.* A cuya relaciõ en todo acontecimiẽto se deue estar, por ser confession hecha por la misma parte, *l. cũ te, C. de trãsactio.* Rota Genuẽ. *decis. 28. n. 1.* que haze tan concluyente prouãça, quod nulla superior possit inueniri, siquidem rei iudicatæ habet effectum, *l. 1. l. Iulianus 3. l. certum 6. in princ. & in §. Sed & si fundum, ff. de confess.* & in terminis relationis ad optinendum priuilegium est text. *in l. cum præcum, C. de liber. caus.* vbi DD. — *cejos, y ganò la ciudad de Granada, a que se ha de estar, por ser confession hecha por ellos mesmos.*

Et deniq; es instrumento presentado por los Cõcejos, qui vendẽtur omnia in illo contẽta cõfiteri arg. tex. *in l. si aduersarius, C. de fide instrum.* Innocẽt. *in c. venerabilis de excep. & in c. cũ olim,* & ibi Abb. *n. 11. de cẽs.* Mascar. *de prob. tom. 2. cõcl. 916. n. 1. & 2.* Itaq; ex ipsius met partis declaratione Ecclesiæ Compostelanæ possessio manifestè demonstratur, y que fue mucho mas tiempo de 12. años anterior a la ley del Reyno. — Num. 55. *Y instrumento presentado por los Cõcejos que aprueuan todo lo que el se cõtiene.*

Sin q̃ contra esto se pueda oponer de q̃ ha sido despues perturbada en su antigua possessiõ, por la prouisiõ de los Cõcejos del año de 525. porq̃ como es notorio no se ganò cõ su citaciõ, ni en tiẽpo alguno se le ha requerido cõ ella, ni ha tenido noticia de su expediciõ, y porq̃ jamas hã vsado, ni validose della los pegujareros, lo qual se verifica no por la prouãça de la S. Iglesia, sino por la de los mismos cõtrarios, q̃ en la 5. preg. del interrogatorio, del articulo de interim, lo articulã y prueuã, y en la 9. de la instãcia de vista articularõ, ibi: *Si sabẽ que por auerse poblado los lugares del Alpuxarra de forasteros, no tuuieron noticia del priuilegio sobre la paga del voto, porq̃ si lo supierã lo vuierã sacado, y aprouechadose del, y escusado pleitos.* Y esta pregũta la cõcluyẽ todos sus testigos, mem. fol. 31. in princ. & precipuè Martin Ramõ, mem. fol. 20. en la 2. preg. dõde dize, q̃ Hernãdo de Castro escriuano de la Poblaciõ, le dixo, q̃ tenia esta prouisiõ, y se sacò traslado della, cõ q̃ requirierõ al Alcalde mayor de Vxixar, y la obedecio, y mãdò que no pagassen los pegujareros; lo mismo dize Miguel Terud, mem. fol. 22. in fine depositionis, y Pedro Fernãdez Gaui, mem. fol. 22. §. 2. in fine, y q̃ el año de 602. se sacò, y requirieron cõ ella; antes la ha continuado con vniformidad de actos, no solo hasta la promulgaciõ de la ley, como lo refierẽ sus palabras, ibi: *Que los que cogẽ los votos de Sãtiago, pidẽ y lleuã el voto a las personas que no labrã cõ yuntas, sino que sus amos cõ quiẽ viuẽ, y otras personas les hazen algunos barbechos, o ellos los hazen con yuntas alquiladas, o prestadas, &c.* Y la ha conseruado hasta oy, como està prouado con 35. testigos presentados por su parte, y muchos de los de los Concejos. — Num. 56. *No se le puede oponer a la Yglesia que ha sido perturbada en su possessiõ, pues lo contrario consta de sus prouanças, y de la de los mismos pegujareros.*

La quinta razon de que ex abundanti, se vale la Yglesia, ad inualidandam dict. prouisionem, es porque los Concejos no han vsado della desde el dicho año de 525. (es cierto, que seria por las razones que quedan ponderadas, y no por la ignorãcia que ellos alegã) de forma, que en 77. años de intermedio, por no auerse aprouechado de la excepcion que por ella dizẽ se les cõcede, es visto per non vsum auerla perdido, y se presume, que expressamẽte la renunciarõ, para cuya comprouacion son text. terminantes, *el capitulo si de terra de priuileg.* ibi: *Si de terra, quam habetis in Paretia Canonicorum de Plautio per* — Num. 57. *Lo quinto, por el no vso de tãto tiempo, perdieron los Concejos qualquier derecho, q̃ por la prouision se les vuiesse concedido.*

triginta

trigintá annos eis decimas per soluistis, eas sibi decætero integre persoluatis licet enim priuilegiũ Romanæ Ecclesiæ beneficio fratribus Cistersiens. Ordin. indultum fuerit, quod de laboribus suis nullas decimas persoluere debebant, de priuilegio tamen indulto tanto tempore vobis detrahere voluistis cum liberũ sit vnicuique suo iuri renunciare, eoque modo non potestis vos in hac parte tueri, &c. cap. accedentibus 15. eodem tit. ibi: *Discretioni vestræ mandamus quatenus si Abbas, & Monachi sufficienter ostenderint, quod à Tẽplarijs decimas de terris prædictis per 40. annos continuè perceperint sine lite, vos ad præstationem ipsarum Templarios cõpellatis; cum enim tanto tempore cõtra indulta priuilegia decimas soluerint eis renuntiasse tacitè præsumuntur, &c.* Y si en los casos destos dos text. fue bastante el transcurso de 30. o 40. años, en que aquellos Cõuentos no vsaron de sus priuilegios, para q̃ fuessen condenados en el juyzio de la propriedad a la paga destos diezmos, que se les pedia con ser personas priuilegiadas: cõ quanta mayor justificaciõ lo aurã de ser los pegujareros q̃ por mas tiempo de 70. no han vsado de su prouision, y no tienen priuilegio alguno de que valerse, antes assiste por la Yglesia, y se trata del juyzio possessorio, en que pretẽde ser amparada? Hanc etiã resolutionẽ tenẽt Abb. *cõs. 61. n. 7. lib. 2.* Menoch. *lib. 6. præsũp. 41. n. 16.* Iorji. Accas. *tract. de priuileg. lib. 3. c. 15. n. 23.* Tapia, *in l. fin. ff. de cõstit. Princip. 2. p. c. 1. n. 1. cũ seqq.* Ant. Fab. *in suo Cod. lib. 7. tit. 13. de præscript. 30. vel 40. ann. definit. 10.* Albens. *cõs. 111. n. 22. & cõs. 112. n. 24.* y aun es doctrina textual y recebida, quod decẽ anni sufficiãt, *l. 42. tit. 18. part. 3.* DD. *in l. 1. ff. de nundin.* Ias. *in l. beneficium, ff. de constit. Princip. n. 13.* Cyn. *in l. voluntariæ, C. de excusat. tut.* Felin. *in cap. cum accessissent de constit. n. 25.* Mandos. *tract. de priuileg. ad instar glos. 11. n. 15.*

Num. 58. *No solo per non vsum, verum per cõtrarium vsum, perdierõ el priuilegio, pues sin embargo del hã ydo pagãdo.*

Tùm deniq;, porq no solo per non vsum verũ per contrariũ vsum etiam amittitur priuilegiũ. Y este requisito tambiẽ assiste en este pleyto, pues por vna parte vemos q̃ alegã los Cõcejos, q̃ en virtud desta prouisiõ estan libres de la paga desta quartilla, y por otra hallamos, q̃ sin embargo della la han pagado llanamẽte, y sin pleyto alguno, de suerte, q̃ auiendo contraueni do expressamẽte a su determinaciõ, es visto auerla renũciado, sin q̃ les pueda ser oy de vtilidad alguna para la justificacion de su causa, *l. 2. C. de iure dominij impet,* ibi: *Si creditor pignus iure dominij à nostra serenitate possidere petijt, & põst formã rescripti alio anno vsuras à vobis accepit, à beneficio impetrato recessisse videtur &c. l. 13. tit. 18. part. 3.* ibi: *Tal priuilegio como este deue valer por siẽpre: pero la primera vez que ellos hizierõ cõtra el, pierdese, e nõ deue valer dẽde en adelãte a aquellos que le quebrantaron, &c. cap. cũ accessissent de cõstit.* ibi: *Nisi postea dicti Canonici cõtrauenerint,* vbi Felin. *n. 28.* ibi: *Tertia regula est, quod contrauenieñs priuilegio dato aliquid nõ faciendũ videtur ipsi renuntiare, & cõmuniter ipsum amittit.* Y pues concurrẽ en esta causa los dos requisitos, ẽ cuya virtud se pierdẽ los priuilegios, per cõtrariũ vsũ, videlicet, & per nõ vsũ ingenuè fateri debemus, q̃ quãdo tuuiesse alguna firmeza, la dicha prouisiõ q̃daua totalmẽte frustrada, y sin validaciõ

Num. 59. *Todo lo que queda fundado desde el n. 13. mira mas, y es para apoyo del juyzio de la propriedad,*

Y vltimamẽte, ad satisfactionẽ huius oppositionis dezimos, q̃ todo lo q̃ queda põderado desde el n. 13. en que se tratá de la decenaria prestaciõ, priuilegios, promulgaciõ de la ley, y lo demas referido es para apoyo y fundamẽto del juyzio de la propriedad. Y era cõculyẽtissima defensa para q̃ la Santa Yglesia obtuuiesse en el. Pero para el possessorio q̃ solamẽte está intẽtado, bastauã algunas pagas continuas antecedẽtes al pleyto, para q̃ fuesse ampa-

rada

rada en la possesiō de la cobrāça della, sin q̄ sea necessario el trāscurso de 10. años, quod validisimè cōprobatur, *ex cap. querelā de election. cap. 1. §. Si vassallus*, ibi: *Cū duobus, vel tribus quietis acceptionibus quasi possideat, &c. quid sit in vestitura in vsib. fæud.* & per eū singulariter tenet Roman. *cōs. 70. n. 3.* Seraphin. *cōs. 436. in princ.* Caualc. *decis. 45. n. 57.* ibi: *Et bene verū est quod sufficiūt decē anni, & minus, quoad constituendā Ecclesiā in possessione, vel quasi exigēdi fictū, & possessionē, & sufficeret per binas solutiones ostēdere cōcessiones ad hoc vt in futurū cogeretur solvere cōductor*, quos refert Flor. de Men. *lib. 1. q. 2. n. 25.* ibi: *Aduertendū tamē est quod ad obtinendū in iudicio possessorio, nec sunt necessarij decē anni, nec decē solutiones, sed duæ solutiones sufficiūt per quā agēs cōstituitur in sua quasi possessione census.* Dom. Per. de Lar. *dict. cap. 12. lib. 1. n. 35.* ibi: *Sed redeundo ad nostrā speciē annuæ præstationis fact æ Ecclesiæ pro anniuersario, vel alio pio opere: pro complemento adde, quod diuturna, & decennalis præstatio requiritur ad optinendum in proprietate; in iudicio tamen possessorio non requiritur probatio longi temporis, sed aliquorum annorū, argum. cap. quærelam de electione: imo sufficiet biennalis solutio, vt agens defendatur in possessione percipiendi illam annuam præstationem, etiam sine titulo.*

porque en el de la possesiō de que oy se trata, bastā menos pagas que las de 10. años continuos, como se funda.

Y quando conniuentibus oculis, sine veri præiudicio, concedieramos, q̄ era vna nueua cōtribucion [q̄ fuera vn absurdo intolerable, y cōtra toda razon cōcederlo] y q̄ en el juyzio possessorio era necessaria la possessiō de 40. años, que es todo lo que el Abogado contrario pretēde, valiēdose para esto de la *L. 8. tit. 15. lib. 4. recop.* ibi: *Mandamos, que todos aquellos que por tiēpo, y espacio de 40. años han estado en possesion de lleuar algunas imposiciones, no sean quitados, ni priuados de la dicha possesiō por Iuezes de imposiciones, ni otros algunos; saluo, que sobre el derecho de la propriedad hagā justicia al que pretēdiere tenerla.* Cō todo hallamos a la S. Yglesia en possession deste derecho, por mas tiēpo de los dichos 40. años, pues como hemos fundado desde q̄ este Reyno se ganò introduxo su cobrança cōtra los pegujareros por el priuilegio de los señores Reyes cōfirmatorio del del señor Rey D. Ramiro, vt patet, de las prouāças de la Iglesia donde ay algunos testigos de 40. años de vista, etiam, desfalcādo el tiēpo que ha que se sigue este pleito, y se verifica por la narratiua de la prouisiō del año de 511. que la Iglesia ganò; y vltimamēte por las palabras enunciatiuas, y confesiō q̄ la ciudad de Granada hizo para impetrar la q̄ los Concejos han presentado, y de que se valen, su fecha el año de 525. de q̄ no han vsado hasta el año de 602. que opusieron della. De forma, que son mas de 80. o 90. años, los que auian precedido de possessiō, quieta y sin contradicion, cō que por este medio tambien queda assegurada la pretension de la Santa Yglesia.

Num. 60. *Quando se les cōcediera a los Cōcejos, que esta era nueua imposicion, ha mas tiempo de 40. años, q̄ la Yglesia possee, con que tābien quāto a esto se assegurà su justicia.*

QVINTA OPOSICION DE los Concejos.

RECONOCIENDO la justificacion desta verdad los contrarios esfuerçan su pretension con dezir q̄ ya que la Yglesia ha cobrado esta quartilla por el tiēpo, que sus testigos deponē cō todo las pagas que los pegujareros han hecho, han sido meticulosas, violētadas, y contra su volūtad, en virtud de mandamiētos de la justicia, q̄ a ello les apremiaua, por lo qual

Num. 61. *La quinta oposiciō de los Concejos, es dezir que la cobrança de la Yglesia ha*

sido violenta, y con mandamiētos y apremio de la justicia, cō que no le pude auer constituydo en possession.

no pueden auerle constituydo a la Yglesia en possession, vel quasi, en que deua ser emparada, *ex l.1.§.perpetuo, & §.fin.ff.uti poss.l.cura, vers.Neque super ff.de mun.& honor.* Surd. *cons.262.n.74.vol.2.*

Num. 62. *Respondese lo primero, que los Concejos se valen para prouar esta excepcion de las deposiciones de los mismos interessados, sin presentar otros instrumentos con que se presume falsa.*

Nullius ponderis est hæc obiectio ex multis causis. La primera, porque los recaudos, y testimonios, que para en comprouaciō deste articulo tienē los Concejos, no son otros, que las deposiciones de algunos de sus testigos, que por ser partes formales, y los mesmos que litigan, nullam fidem merentur, *ex dict.l.nullus, ff.de testibus, l.omnibus, C.eodem,* vt satis comprobatum remanet sup.num.9. y no puede darse presuncion mas vehemente contra la prouança contraria; de que auiendo mas de cien años hasta el de 602. que se puso la demanda que se cobra esta quartilla, y siendo tantos los Concejos, y de cada vno muchos vezinos, no ayan mostrado vn mandamiento si quiera, testimonio, execucion, o otro recaudo por donde pueda verificarse esta violencia, pues dizen han hecho las pagas en virtud de mandamiento de la justicia, que fueran faciles de hallar en los oficios de los Escriuanos, o en otras partes si los vuiera auido, vt ad propositum docet Surd.*cons.168.lib.2.n.43.*ibi: *Et quod arguēt malitiā,* & infra, *tum etiā potuissent inueniri penes actuarios, & excellētissimi Senatus Chancellarios si illa extarēt.* Y pues reduzen a prouāça de testigos lo q̄ ha de calificarse por instrumentos, o por otros recaudos, maximā falsitatis præsumptionē habet; ita ex Crauet.*cons.178.n.5.*Curt.Iun.*c.ons.74.col.3.*Menoch.*lib.2.præsumpt.91.n.11.*Surd.*cons.168.n.38.* ibi: *Suspicari falsitatē quando pars probare vult per testes id de quo extat instrumētum cuius probatio facilior, & tutior est,* Farin.*de falsit.q.159.n.74.*Mascard.*lib.2.de probat.conclus.740.n.23.*

Num. 63. *Lo segūdo, con que esta excepcion de los Concejos es reprouada, porque nūca se presume que el Iuez haze fuerça ni agrauio a nadie.*

La 2. porque el dezir, q̄ por temor de las justicias hā pagado, es vna alegaciō reprouada, pues el Iuez no haze agrauio, ni de el se puede temer ofensa, *l.ad inuidiā, C.de ijs, quæ vi metus.caus.*ibi: *vnū intelligis, quod ad metum arguēdum, per quē dicis initū esse contractū senatoria dignitas aduersarij tui sola non est idonea*, antes cō su presencia [quādo fuera cierto q̄ vuiera assistido, q̄ no cōsta] omnis metus præsumptio excluditur, vt ex Bart.*in l.1.C.de prædijs decur.lib.10.*Socin.*cons.19.in princ.lib.3.*& alijs Crauet.*cons.114.n.2.*Y exercita su ministerio ratione officij, haziēdo justicia a las partes, *l.continet, §.sed vim, ff.quod metus causa,* ibi: *Vim accipimus atrocem, & eā quæ aduersus bonos mores fit non eā quam magistratus intulit, scilicet, iure licito, & iure honoris, quem sustinet.*

Num.64. *Lo tercero, que la Yglesia hazia su cobrança, en virtud de sus priuilegios, que eran aptos a cōprehenderla, y assi no podia hazerles fuerça.*

La 3. porq̄ quādo se vuiessen hecho estas pagas cō authoridad de la justicia, supuesto q̄ la Yglesia vsaua de su derecho, y q̄ en virtud de sus priuilegios hazia esta cobrāça, q̄ son aptos a cōprehenderla, como hemos fundado, y q̄ los Concejos no tenian titulo, excepciō, ni causa cō q̄ defenderse, ni se valiā de su prouision, como tienē articulado, y prouado, quiē aqui hazia la fuerça y extorciō eran los mesmos pegujareros, q̄ denegauan lo que justamēte se les pedia, y no la Yglesia, que cobraua su credito, y remitia la mitad de lo que de iure le pertenecia, elegans text.*in l.sed, & partus 12. §.fin.ff. quod met. caus.*ibi: *Eum, qui vim adhibuit debitori suo, vt ei solueret, hoc ædicto nō teneri propter naturam metus causa actionis, quæ damnum exigit, &c. l.fin. §.fin.ff.eodem.*

Num.65.

La 4. porque cessa qualquier presumpciō de miedo con la geminacion de tātas pagas, y mas quando han sido ex interualo, teniendo tiēpo suficiēte

para

para cõsultar su defensa, y valerse della al tiẽpo de la cobrança; ex text. *in l.1. §. quæ onerandæ, ff. quarum rerum actio non detur*, Bart. & DD. in l. pacta nouissima, C. de pact. Y no es verosimil, ni ay causa que nos persuada a creer, q̃ si los pegujareros vuiessen pagado cõtra su voluntad este derecho, dexara alguno de tãtos como son, y en transcurso de tan prolixo tiẽpo, de auerse valido del remedio desta Chãcilleria teniẽdole tan a la mano, donde es preciso que se les guardarà justicia: y pues no lo han hecho, es euidente su calumnia, y q̃ cõtiene notoria malicia semejãte alegacion, vt mirabiliter Vlpian. *in dict. l. fin. in princ. ff. quod met. caus.* ibi: *Non est verissimile compulsum in vrbe inique indebitum soluisse eum, qui claram dignitatem se habere prætendat, cũ potuerit ius publicũ inuocare, & addire aliquẽ potestate prædictũ, qui vtiq̃ vim eũ pati prohibuisset: sed huiusmodi præsumptioni debet apertissimas probationes violentiæ opponere.* *Lo quarto, que se excluye el miedo con la geminacion de tantas pagas, y mas siendo ex interualo, y teniendo tiempo para consultar, y proponer sus defensas.*

La 5. porque quando las antecedentes no concluyan (cuius contrarium verius est) nihilominus, las pagas que se hazen por mandatos, o por otro genero de exaccion, son bastantes a constituyr al exigente en la possession legitima, en que pretende ser amparado, pues el derecho no se contenta con solos los mandamientos de que procuran valerse los contrarios, en virtud de su prouança, porque demas dellos quieren que se hagan protestas, y reclamaciones (que para este fin las introduxo) con que conseruen indemnes su causa, *ex l. si debitor, §. 1. iuncta glos. ff. quib. mod. pig. vel hypoth. sol.* Stephan. Gracian. *lib. 3. cap. 51. n. 7.* Y estas no se han de hazer en qualquier tiempo, sino en el mismo en que les obligan, y apremian a hazer las pagas, aliás enim, faltãdo este requisito, aduersarium in quasi possessione exigendi constituunt solutiones, vt docet Alex. Ludouic. *decis. 365. n. 2.* ibi; *Neque facit quod si sunt solutæ metu mandati non potest dici ex ipsis quæsita Faustinæ, quasi possessio exigendi Achiles, decis. 11. de pẽsionibus: quia hoc procederet si aduersarius protestatus fuisset in actu solutionis, &c.* Farin. *decis. 269. n. 10. in nouiss.* ibi: *Sed fuit responsum primo quod cũ nõ appareret de protestatione facta in actu solutionis, talis solutio operata fuit quasi possessionẽ.* Steph. Grac. *cap. 310. n. 38. & seq.* Oliu. Beltram. *in addit. ad d. decis. 365.* *Alex. Ludouic. lit. B. n. 4.* Seraphin. *decis. 117. n. 6. & decis. 1047. n. 11. omnino videndi.* Num. 66. *Lo quinto, porque las pagas que se hazen por mandatos de la justicia, y por exaccion, son suficientes para constituyr en possessiõ, no auiẽdo sido protestadas.*

Y no solo bastarán las protestas solutionis tẽpore; sino q̃ tambien deuẽ apelar, y querellarse del agrauio que pretendẽ se les haze, glos. singularis, *in l. qui grauatos verb. actio. C. de cens. & censitor. lib. 11.* Alex. *in l. 1. §. si quis tutor, ff. quãdo appell. sit*, Balb. *de præscript. 4. p. q. 30. n. 5.* Mincha. *de success. creat. lib. 1. § 5. n. 23.* Garcia, *de nobilit. glos. 4. n. 18.* Y esta apelacion, y querella dize Angelo, vbi proximè, que ha de ser dentro de cinquenta dias, y Bart. en la *l. interdum, §. qui furem, ff. de furt.* que dentro de vn año, quem & alios in id adducit Garcia, *dict. glos. 5. n. 16. cum seqq.* aliàs enim sola protestatio non releuat cum non ex soluentis volũtate solùm dependeat, Alex. *in l. non solum, §. morte, ff. de nou. oper. nuntiat. n. 13.* Ias. *in l. fin. ff. de constit. Princ. n. 58. vers. Quintò limita*, Garc. *dict. glos. 5. n. 5.* Y pues no se halla alguna destas limitaciones en este pleyto la possession de la Yglesia, secundò nauigat ventu. Num. 67. *No bastan tampoco las protestas, sino que tambien es necessario querellarse dentro de cierto tiempo.*

SEXTA OPOSICION DE LOS CONCEIOS.

OPONEN tambien los contrarios, diziendo, que tienen presenta- Num. 68.

La sexta oposicion de los Concejos la fundan en una executoria de los pegujareros de la Taha de Marchena.

da vna executoria en que los Concejos de la Taha de Marchena obtuuieron contra la Yglesia en quanto a la cobrança desta quartilla de los pegujareros, donde se mandò, que los cogedores del voto les boluiessen lo que les auian lleuado: Y que siendo sobre vn mesmo derecho, ha de causarles cosa juzgada en su fauor, principalmente por ser exemplo omnimodo simil, *ex l.fin.C.de legibus, l.1.§.eodem autem tecto, ff.ad Sylan. l.filius, ff.de fals.l.1.C. quæ sit longa consuet.l.nam Imperator, ff.de legib.*

Num.69. *A esta oposicion se satisfaze, con solo el verdadero hecho, que del pleyto resulta.*

Esta oposicion no tiene necessidad de mas respuesta, q̃ el assentar el verdadero hecho q̃ del pleito resulta; pues la relaciõ contraria de ninguna forma se ajusta cõ el. Y lo que en esto ay es, q̃ auiendo puesto la S.Iglesia la demãda de que oy se trata el año de 602. a los Cõcejos de las Alpuxarras, y a los de la Taha de Marchena, y emplazadolos a todos: solamente pusierõ excepciones los de las Alpuxarras, q̃ oy litigan, y cõ ellos se substanciò el pleyto, sin q̃ se acusasse rebeldia, ni afirmasse, ni siguiesse con los de la Taha. Y el año siguiẽte de 607. auiẽdo precedido las prouanças de interim, q̃ quedan referidas, salieron autos de vista, y reuista en aquel articulo en fauor de la Yglesia, sin cõprehender en ellos a los dichos Cõcejos de la Taha; de q̃ se despachò carta executoria: Y deuiẽdola executar los cogedores del voto cõtra los pegujareros de las Alpuxarras, q̃ eran los vẽcidos, solamẽte cobrauan assi mismo de los de la Taha, q̃ no auiã litigado. Con lo qual se querellaron en esta Corte, de la S. Iglesia, y sus factores alegãdo todo lo referido, y salierõ autos de vista, y reuista, en q̃ justissimamẽte se mandò q̃ no se vsasse de la dicha executoria contra los pegujareros de la Taha de Marchena, y se le despachasse prouisiõ para ello, y para q̃ les boluiessen qualesquier marauedis, y semillas que se les vuiesse sacado. Esto cõtiene vn testimonio, q̃ han presentado, del qual, y de la prouision de emplazamiẽto, y narratiua de la querella que dieron, se verifica esta indubitable resolucion, que para mayor claridad se pone a la letra su peticion.

Num.70. *Refierese parte de el.*

M.P.S. Antonio Palomino de Leon, en nõbre de los Concejos de la Taha de Marchena me querello ante V.A. del Dean, y Cabildo de la S.Iglesia de Señor Sãtiago de Galizia, y de Baltasar de Caluache arrendador de los votos en este Arçobispado: y digo, que ya V.A. teine noticia de la demanda que puso la parte contraria a los Concejos de las Alpuxarras, y a mi parte sobre que le hã de pagar el dicho voto los pegujareros, aunque no tengan yunta, y aunque se citò a mis partes, no se ha seguido con ellos el dicho pleyto, ni se les ha acusado rebeldia alguna, y la parte contraria obtuuo autos de vista y reuista cõtra los Concejos de las Alpuxarras de que se le despachò carta executoria de entretanto, y sin ser los dichos mis partes Alpuxarra, ni hablar con ellos la dicha carta executoria, ni auer podido salir contra los dichos mis partes, por no estar el pleyto en estado con ellos al tiempo de los dichos autos. Es assi, que la parte cõtraria y el dicho arrendador vsan de la dicha carta executoria contra los dichos mis partes, y de hecho les sacan y han sacado el trigo, y demas semillas que tienen, sin estar en costumbre de pagar los pegujareros, y que no tienen yunta el dicho voto, y les han causado mas de 150. ducados de costas, a que no se ha de dar lugar. Porque pido y suplico a V.A. mãde a la parte cõtraria y a su arrẽdador q̃ no vsen cõtra el dicho mi parte de la dicha carta executoria de entretãto, y q̃ les bueluã todo el trigo y semillas, q̃ les hã sido sacadas, y embargado, y todas las costas q̃ les hã causado, y para ello se les dè si necessario es V. real prouisiõ. Para lo qual pido justicia. Si n q̃ aya otra executoria, ni autos en fauor de los cõtrarios.

Y

Y quien tiene las executorias en su fauor, es la S. Iglesia, porq̃ auiendo resistido la paga desta quartilla los moços de soldada, y pegujareros de la ciudad de Xerez de la Frontera, Villas de Chiclana, Salualeon, la Torre, Alcaudete, Linares, Villa Palacios, Mora, Syruela, Cãpo de Critana, litigaron los Concejos destos lugares, y fueron condenados a q̃ de alli adelante pagassen a este voto ciertas porciones en la forma, q̃ alli se cõtiene, mem. fol. 5. pag. 2. *vers. Por parte.* Y aquellas determinaciones vienen a tener fuerça de cosa juzgada, en fauor de la Yglesia, para la determinacion deste pleyto, porq̃ no se pueden dezir diferẽtes personas las q̃ son de vna misma calidad, y condiciõ y pretenden vn mismo derecho y defensa, y la ley para q̃ la sentẽcia dada cõ vnos perjudique a otros, se contenta con q̃ sea, eadẽ conditio personarũ, ex vulg. text. *in l. & an eadẽ conditio personarũ sit, ff. de except. rei iud.* vbi notãt glos. Bart. Socin. & scribẽtes omnes Menoch. *cons. 390. n. 37. lib.* 4. donde pretẽdiendo vnos vezinos de vn pueblo, q̃ auian de participar del repartimiẽto de vnas heredades q̃ se haziã cada año, en q̃ no auian participado, resuelue, q̃ les perjudica en fuerça de cosa juzgada la sentẽcia, q̃ en otro pleito se auia dado cõ otros vezinos, q̃ no auian participado, egregiè, Guid. Pap. *decis. 540.* vbi refert fuisse decisum, q̃ la sentẽcia q̃ se dio contra vnos mercaderes, sobre q̃ pagassen vn pontazgo, o portaje, causa cosa juzgada cõtra todos los mercaderes q̃ no litigarõ, quod magna seueritate procedit, por ser esta accion popular; como lo es, la paga del voto q̃ toca a todos, en las quales la sentẽcia dada cõtra vno, facit ius quo ad omnes, *l. eũ qui, §. in popularibus, ff. de iure iurã.* glos. *in l. 2. §. irrogare, C. quib. res iud. nõ nocet, vers. Itẽ in populari,* Alex. *in l. sæpè, n. 33. ff. de re iud.* Afflict. *lib. 3. cõst. rub. 37. n. 12.* Couarr. *pract. cap. 13. n. 5. vers. quorum resolutio,* Auendañ. *de exequen. lib. 1. cap. 4. n. 31.* — Num. 71. *Quien tiene cosa juzgada, y executorias en su fauor contra los pegujareros, es la Santa Yglesia, y refierense algunas.*

Y la cosa juzgada obra solamẽte enquãto a la condenaciõ absoluta de los pegujareros, nõ vero in quãtitate pensionis, pues la medida y porciõ de q̃ se trata, se ha de verificar por la costumbre de la tierra, Obispado, o lugares comarcanos, *Cap. 1. in fin. cap. in aliquibus, §. fin. vbi glos. magistralis de decimis,* & ibi Abb. *n. 7. & 8.* Couar. *var. lib. 1. cap. 17. n. 8.* probat notabilis, *l. 4. tit. 19. part. 1.* ibi: *E si en algun lugar no ouiesse costũbre de las dar, que las diessen segũ que vsauan darlas en otra tierra que mas cercana fuesse de aquella, &c.* Y la que ay en este Reyno de Granada es de la quartilla que la Yglesia pretende. — Num. 72. *Y la cosa juzgada que tiene la Yglesia obra solamente en quanto a las personas, porque en quãto a la cantidad, se ha de estar a la costumbre.*

Y tienen asi mismo fuerça de autoridad, el qual efecto le tiene qualquier sentẽcia dada entre otras partes; y aunq̃ no perjudica a los q̃ no litigarõ omnimodamẽte, saltenles para perjuyzio, como deci siõ en terminos, siẽdo el mismo caso: pero entre partes diferẽtes, *vt l. si duo, in princ. ff. de iure iuran.* ibi: *Multũ tamẽ fidei, & authoritatis apud iudicẽ patronũ habiturũ,* vbi glos. verbo, *habiturũ,* appellat hoc præiudiciũ quale quale, quã ibidẽ sequũtur Bart. & Angel. & cõmuniter DD. Y este perjuyzio se viene a augmẽtar, siẽdo muchas las sentẽcias en tãta manera, q̃ es bastãte para vẽcer, *vt in di. l. filius, ff. ad l. Cornel. de fals. l. 1. §. his cunabulis, ff. de officio præfect. Præt. d. l. nã Imperator, ff. de legib. l. 3. C. de ædific. priuat. l. 1. §. hoc autẽ Senatus vers. eodẽ autẽ tecto,* ibi: *Et ait sextus sic esse sæpius iudicatum,* tradit Gama, *decis. 33. in fin.* & in terminis ex Carauit. *super ritu magnæ Curiæ, n. 21. & 22.* Thesaur. *in præfact. decis. Pedem. n. 32. in fin.* ibi: *Quod siter. vel quater in eadem facti specie ita iudicasset Senatus, nõ pro lege, sed pro stilo habendum* — Num. 73. *Las executorias que tiene la Yglesia, aunque no prejudiquen como cosa juzgada a los que no han litigado, por lo menos como decision en terminos.*

bendum esset, & ita obseruandũ in futurũ, nõ solũ in Senatu, sed & in alijs tribunalibus huic senatui subiectis. Gam. decis. 228. n. 1. elegãter Ludouic. Gom. in proœm. regul. q. 2. vers. Quartò pro ista parte. Principalmẽte de Iuezes tã doctos, y tã justificados, como los q̃ siẽpre ay en esta Chãcilleria, vt, ad propositũ refert Afflict. decis. 583. n. 8. dõde dizẽ q̃ tienẽ semejantes sentẽcias fuerça de ley, ibi: Et maximè quãdo sic iudicatũ fuit per cõsiliũ vbi sẽper sunt aliqui DD. valẽtissimi in iure, quorũ sentẽtiæ tã interlocutoræ, quã difinitiuæ, quia proferuntur sub nomine Regiæ Maiestatis habẽt vim legis generalis in Regno, secundũ Bal. in l. fin. C. de legib. & Hostiẽ. & Ant. de Butr. in cap. cum Bertholdus, de re iud. De forma que la cosa juzgada de que los Concejos se pretenden valer, y las doctrinas, y DD. que por su parte alegan, vienen a ser en fauor de la Santa Yglesia.

Num. 74. *Otra replica hazen los Concejos, diziendo, que en muchas partes no pagan los pegujareros, y que assi cõ ellos se haze nouedad.*

De lo q̃ queda referido tãbien se satisfaze a otra replica de los Cõcejos, en dezir q̃ en otras muchas partes no pagã los pegujareros, y q̃ cõ ellos se haze nouedad, pues de las dichas executorias, cõsta lo cõtrario, y q̃ aquellos cõcejos, q̃ se procurarõ eximir, fuerõ cõdenados, y lo mismo se à hecho cõ todos los q̃ hã litigado hasta oy, por resistirles todos los fundamẽtos de derecho q̃ se puedẽ imaginar, ademas q̃ esta es vna alegaciõ, q̃ solo vẽdra a ser derecho de aquel tercero q̃ no à pagado para oponerlo quãdo se le pida, sin q̃ a los cõcejos q̃ oy litigã les releue de la paga, ni en cosa alguna fauorece su pretẽsiõ, ex l. loci corpus, §. cõpetit cũ vulgatis, ff. si seruit. vindic. Thesau. decis. 4. per totã. Y aunq̃ en caso q̃ algunos pegujareros no cõtribuian, esto será por volũtad de la misma Yglesia, la qual auiendo cobrado de los que oy pagan, ha conseruado tambien la possession con los demas, l. si stilicidij, §. is qui per partem, ff. quenadm. seruit. amitt. l. is qui vsum fructum, ff. quib. mod. vsusfruct. amitt. glos. in l. cum notissimi, §. in his, C. de præscrip. 30. vel 40. ann. Abb. per text. ibi: in cap. 1. de religios. domib. Surd. cons. 323. n. 47. lib. 3. Peregrin. tit. de poss. & propriet. lib. 3. n. 102. cũ seq. Oldral. cõs. 172. incipit quia omnes, n. 24. & cons. 254. quia tota, n. 17. eleganter Steph. Gracian. discept. cap. 425. tom. 3. n. 41. omnino videndus.

Num. 75. *Respondese, que este voto se hizo por vna Vniuersidad en general, y aũque no ayan pagado algunas personas, nõ id circo, la Yglesia pierde su possession en quanto a ellas, auiẽdo cobrado de otras.*

Y la razõ desto es, porq̃ como este santo voto se hizo y prometio por vna vniuersidad formada de todo el Reyno, y aunq̃ fue de personas diuersas, ciudades, villas y lugares, se califica por vna sola, vt traddit Abb. in cap. scriptũ de electio. n. 6. dicẽs quod vbi diuersa corpora coniungũtur in vnũ ad aliquẽ actũ faciendũ non iudicãtur, vt diuersa, sequitur Felin. in cap. Pastoralis, n. 8. de rescript. Y la S. Iglesia se halla cõ tã validos, y amplios priuilegios cõprehẽsiuos, no solo para cobrar de labradores señores de yuntas, pero de los mismos pegujareros este derecho, nemo certè auderet dicere, q̃ auiẽdo algunos dexado de pagar este voto por no auerseles pedido, puedã auer adquirido prescripciõ, ni titulo para releuarse despues, en caso q̃ se les pida, ni que la Iglesia aya perdido la possessiõ cõ ellos, vt in fortioribus terminis cõsiderat Crauet. cons. 55. n. 1. dicẽs in proposito, Cũ agitur de præscriptione iuris vniuersalis seù cõtra totã vniuersitatẽ, & omnes particulares ipsius vniuersatis operari debet præscriptio etiã cõtra personas quæ nunquã soluerũt, nec dicitur fieri extẽsio cõtra diuersas personas, ex quo ipsæ cõprehendũtur sub vniuersitate, quæ vniuersitas cũ sit nomẽ iuris vniuersaliter omnes compræhendens extenditur etiam ad personas futuras habiles ad recipiendum augmentum, & diminutionem sicud dicitur de hæreditate, & dote.

Num. 76.

Y en caso que se replique, quod supradictũ non procedit alio existẽte in posses-

possessione, ex Bart. *in l.1. §. Si quis hoc interdicto, ff. de itin. act. quae priuat.* Se satisfaze, q̃ la distincion q̃ alli puso Bart. es la q̃ decide nuestro pleyto, en caso q̃ la oposicion cõtraria fuera de substãcia, porq̃ lo q̃ dize es, quod vbi agitur de acquirẽdo per vsum partis non acquiritur possessio in toto; sed quando agitur de retinẽda proprietate acquisita per titulũ, per vsum partis retineo totũ [como oy lo haze la Iglesia en virtud de su priuilegio] y poniendo exẽplos desta distinciõ dize, quod agitur de acquirendo, quando me fundo en prescripciõ, & quod agitur de retinẽdo, quando me fundo en titulo de el q̃ me lo pudo dar, ibi: *Secus si haberet concessionẽ ab alio qui habet ius cõcedendi, tũc si haberet iurisdictionẽ in actu vno, retinet in omnibus;* quẽ sequitur Felin. *in cap. auditis, n.18. de praescript.* Balb. *de praescript. 2. p. q. 2. n. 25. vers. Praedictã conclusionem,* quos, & alios cõgerit Surd. *dict. cõs. 323. n. 44. & 47. & cõs. 390. n. 36. lib. 3.* Innocẽt. *in cap. dilectus, n. 3. de Capell. Monoch.* Donde haze la misma distinciõ en el q̃ se funda en prescripciõ, o titulo, y dize: *Quod si Episcopus, vel quicumq̃ alius ex priuilegio habeat iurisdictionẽ super aliquo, vel territorio vniuersali quantocũque tẽpore extet quod in aliqua parte illius loci, vel in aliquibus personis nõ vtatur, nõ tamen contra eũ praescribitur, quia semper possidet, imò exercendo ius illud in vno solo loco in omnibus alijs locis, & personis, & capitulis retinere videtur.* Y en estos terminos procede lo q̃ fundò Decio en aquellos dos consejos 269. aliás 270. *n.* 2. & cõs. sequẽti, *n.* 6. q̃ escriuio por el Duque de Medina Sydonia, sobre la pesca de los Atunes; q̃ teniendo priuilegio de pescarlos, desde Guadiana hasta el Reyno de Granada, aunque solo auia vsado de su priuilegio en algunos lugares, y puertos de aquel distrito le cõseruò en todos los demas lugares cõprehendidos en el, aunq̃ jamas auia pescado en ellos, y vencio al Marques y Concejo de Tarifa con quien litigò, en cuyo puerto jamas auia pescado. Idem etiam tenet Vincent. de Franch. *decis. 397. n. 13.*

Y esto ha lugar, etiã alio existẽte in possessione, porque la Yglesia solum contendit de conseruãda, non vero de acquirenda.

Dizen assi mismo q̃ se entromete la Iglesia a cobrar esta quartilla de personas tã desualidas, q̃ a pala de açadon siebran vn pobre pegujar. Esto es siniestro, y cõtra el tenor del pedimiẽto de la Iglesia, y lo hazẽ los cõcejos por desacreditar la cobrãça, porq̃ a quiẽ la demãda cõprehende, son a los q̃ con yuntas prestadas, alquiladas, o atornaobrada siẽbran; y estos como comprehẽdidos en el voto, y como personas q̃ hasta aqui han cõtribuydo, se les ha de obligar a q̃ continuen en la paga, y fue cosa cõueniente q̃ pues este tã deuido tributo se subrogò en lugar de aquel infernal y abominable de las ciẽ dõzellas se subrogasse cõ todas sus calidades, *l. parabolani, C. de Episc. & Cler. l. si eũ, §. qui iniuriarũ, ff. si quis caution,* y cõprehenda tãbien a los pegujareros, pues el emolumẽto, y vtil q̃ se les siguio fue vniuersal, y les tocò tanta parte, como a los nobles, y ricos, por cuya causa vinieron todos en hazer el voto, iuxta illud Isaiae, Psal. 35. *Vouete, & reddite Domino Deo vestro,* quae verba exponẽs Nicol. de Lyra dicit, ibi: *Vouete,* idest, *vota, quae fecistis, vt liberemini à Senacherib persequtione reddito, ex quò estis liberati, quia displicet Deo infidelis promissio.* Y aunq̃ en cada ciẽto, y aun en cada mil años, no le cupiera mas q̃ vna dõzella de repartimiẽto a cada casa de Español, y quãdo esta no fuera de su linaje ni su criada, sino Christiana solamẽte, le era harto mas graue, e ignominiosa carga (pues perdia su castidad) q̃ cũplir y pagar esta minima porcion del voto, *l. 2. §. Initiũ,* ibi; *Castitatẽ filiae vitã quoq̃ eius praeferendã putaret, ff. de origin. iuris;*

Num. 77. *Oponen assi mismo los Concejos a la Yglesia, por darle mala voz a este pleyto, que cobra esta quartilla de personas tan desualidas, que siembran a pala de açadon.*

ris, l. isti quidẽ, ff. quod metus caus. l. 1. tit. 14. part. 2. ibi: *Fariã a ella per der la hora llegã do a el peor denuesto, q̃ puede auer muger.* Y assi no es razõ q̃ por tan debil defensa se procurẽ eximir de cosa q̃ por tã justo titulo deuẽ, y se les puede apremiar a que paguen.

Satisfaze bastantemẽte a esta oposicion.

SETIMA OPOSICION DE LOS CONCEIOS.

Num. 78. *Oponen vltimamente, que está deduzido en este pleyto el derecho de la propiedad.*

VLtimamente conociendo la flaqueza de su justicia en el juyzio possessorio, dizen los Concejos, que en este pleyto tienen por su parte deduzida la propriedad, y q̃ la determinaciõ ha de compreheder tãbiẽ este derecho: Y esto lo fundan en la narratiua del libelo de sus excepciones, que dizẽ estas palabras. *Y assi los pegujareros, que siẽbran cõ yuntas arrẽdadas, no deuen pagar el dicho voto:* y para apoyo desta pretẽsion alegã el *cap. cũ Ecclesia Sutrina, de causa poss. & propriet.* ibi: *quod ad eos tantũ spectabat ellectio,* por cuyas palabras se tuuo por deduzido el derecho de la propriedad, y q̃ son las mismas que los Concejos dixeron en su peticion.

Num. 79. *Satisfazese a está oposicion con los mismos text. clausulas, y palabras en que los Concejos se pretenden fundar.*

A esta oposicion (quæ prorsus caret fundamẽto) se satisfaze. Lo primero con que tantũ ab est, que el cap. cum Ecclesia, funde su intenciõ, q̃ antes totalmẽte la destruye, porque alli no se dudò si el pedimiẽto era solo de possessiõ, o propriedad; antes fue presupuesto llano entre las partes, que estaua deduzido el vno y otro derecho, vt cõprobant verba text. ibi; *Verum in quæstione prædicta quidquid iuris vtraq; pars in electione habebat de ductũ in iudicio videbatur,* y el sumario del mismo text. lo cõcluye assi, ibi; *Si spoliatus possessorio, & petitorio simul agens, &c.* Y lo mismo se cõprueua, *ex cap. cum super,* siguiente, *eodem tit.* de q̃ assi mismo se valen los contrarios, in illis verbis, *verũ quoniam tam possessorium, quam pettitorium deductum fuit iudicium:* Y assi de ninguna manera se puedẽ ajustar estos dos text. a fauorecer la pretensiõ de los Cõcejos; antes se conoce dellos cõ euidẽcia su poca, o ninguna justificacion, pues en su decision, con consentimiẽto de ambos litigãtes se deduxo, y vẽtilò el derecho de la propriedad; cosa que en este pleyto siempre ha faltado, assi por no auer auido palabras de q̃ se pudiesse induzir estaua intẽtado; como por no auer auido contestacion de parte de la Yglesia, y las que quedã referidas ibi: *No deuẽ pagar,* se pusieron por consequẽcia de las alegaciones antecedẽtes, que auiã hecho los Concejos, scilicet; *que estauan en possession de no pagar; Que si auian hecho algunas pagas, eran violentas. Que los priuilegios no se extendian a la cobrãça desta quartilla,* y la palabra que despues está puesta, *y assi* Latinè, *& sic,* es repetitiua de la calidad y forma de lo precedẽte, vt refert ex pluribus, Menoc. *cõs. 328. n. 30. vol. 4.* Gutier. *lib. 3. pract. cap. 19. n. 23.* Farin. *decis. 455. n. 10. in nouissimis:* Por manera, q̃ su intẽsiõ fue solo excluyr la proposiciõ intẽtada por la demãda de la Iglesia, y no deduzir nueuo derecho de propriedad.

Num. 80. *Las palabras de q̃ se valen los Concejos estan en la narratiua de su libelo, y no en la cõclusiõ, a la qual en todo acontecimiento se ha de estar.*

Lo 2. porque las dichas palabras estã en la narratiua de las excepciones, y quãdo fuessen vniuersales, y comprehẽsiuas de intẽtar el derecho petitorio, no auiẽdose puesto en la conclusion del libelo, tãquam non dicta consideratur, ad deducẽdam proprietatẽ, ita Innocẽt. *in cap. super literis, n. 3. & 4. de rescript.* Iass. *in § omniũ, n. 130. instit. de action.* Y en qualquier acontecimiẽto se ha de mirar a la conclusion del, q̃ es por donde se conoce el derecho, q̃ se deduze, è intẽta por las partes, glos. *in dict. cap. super literis,* Abb. *in cap. ex parte n. 5. de foro cõpetent.* Ias. *dict. § omnium, n. 135. & 137.* & alijs quos refert Azeued.

in rub.

in rub.tit.2.lib.4.recopil.n.17. Paz, *in prax.1.part.tom.1.4.temp.n.30.* Y en el de los Concejos solo hallamos, *que se le deniegue a la Santa Iglesia lo que pretende.*

Y aunq́ despues añadio, *que se le pusiesse perpetuo silencio*: cō q́ parece quedò deduzida de la propriedad se satisfaze, q́ respecto del juyzio possessorio, q́ estaua intētado, se puede muy biē imponer perpetuo silencio al actor, sino prouare la possesion en q́ pretēde ser amparado, vt expresse cognoscitur, ex Innocent.III. *in cap. licet causam de probation. in fine*, ibi: *In locis prædictis quo ad possessoriū iuditium, quo tātum modo actum est, perpetuum silentium imponentes*, ita etiā ex Bart. *in l.1.§.quod ait n.5.vers.si vero rerus, ff. vti poss.* Bald. *in l.vnic.n.19. vers. pone egi, C.eodem*, Hostien. Paris. & alijs Menoch. *de recuperā.rem.3.n.782.* dicens, *secūdus casus est cū actor nihil probauit, &c. cōtra reus probauit se possidere: tunc actor cōdemnari potest, & illi silētiū imponi, ne posterū reū in possessione turbet, atq; molestia àficiat.*

Lo 3. porq́ aunque vuiessē querido los Abogados de los Cōcejos deduzir la propriedad, no pudieran hazerlo por resistirles las reglas de la acumulaciō del juyzio petitorio, y possessorio. Y aunq́ en los demas interdictos, *à dipiscēdæ*, scilicet, *& recuperādæ*, es cōpatible el intētarse, & cōsequēter, seguirse despues, eodē tēpore, & iudicio, ex Bart. *in l.naturaliter, §.nihil comune, n.17. ff. de acq. poss.* vbi Ias. *n.97.* Barbos. *in l.si de vi, n.369. cū seq. ff. de iudicijs*, en el *retinēdæ*, es muy diuerso, y corre muy diferēte razō; porq́ es incōpatible pretēder los cōcejos por vna parte, q́ estan en possessiō de no pagar el dicho voto, y q́ hā de ser amparados en ella, y por otra intētar el derecho de la propriedad cōtra la Iglesia, cō q́ presuponē estar destituydos de la dicha possessiō, y expressamente se la confiessan a su contrario, vt ex Bart. *in l.certi, C.de interdict.* Menoch. *de retinēdi, rem.3.* Hōded. *cōs.22.n.16.p.2.* Riminald. sen. *cōs.93.n.11.lib.1.* Y para intētar la dicha propriedad, es preciso presuponer por posseedora a la Iglesia, *ex l.qui petitorio, l.officiū, ff. de rei vendicat.* aunq́ sea en derechos incorporeos, *cap. examinata de iudicijs*, vbi Abb. *n.2.17. & 18.* Felin. *n.8.* Bart. *in l.in rē actio, §.Loca sacra, n.1.ff. de rei vindicat.* Ioan. Fab. *in §.æquè si agat, n.11. instit. de action.* Vuecēbe, *in parath. ad tit. ff. de rei vindicat. n.6. ad fin.* Y de no concurrir estos juyzios en vn mismo tiēpo quādo estuuiera intētada la propriedad, se auia de suspender, y tratar solamente del remedio possessorio, *retinendæ*, vt eleganter affirmāt Bal. *in l.naturaliter, §.nihil comune, n.27. ff. de acq. poss.* ibi: *Si vero primum propositum fuerit possessorium retinendæ: tunc aut iste, qui secundò proponit petitorium, agit diuerso ruspectu, & procedunt iudicia; aut eodem respectu: & tùnc prius cognoscetur de possessione, non enim simul concurrunt ratione contrarietatis, & ratione ordinis, & sic etiam potest intelligi dict. l.certi, C. de interdict. tamen hoc casū cognitio super possessorio facilis erit; non iste, qui secundò proponit petitorium videtur reūntiare suæ possessioni quam primo habere asserebat, vt sup. dict. est.* Ioan. Garc. *de nobil. glos.11.n.6.* Con que queda euidentemente prouado no estar deduzida la propriedad, sin embargo de q́ los fundamētos, que quedan pōderados por la justicia de la Santa Yglesia, son concluyentes para obtener en ella. Y queda assi mismo satisfecho a las oposiciones debiles, y sin substācia de los Concejos.

Num. 81. *Aunque vuieran querido los Concejos deduzir la propriedad no pudieran, por resistirles la acumulacion del juyzio petitorio, y possessorio, retinēdæ.*

Ex quibus omnibus cōcludēter deducitur, q́ pues està verificado, q́ el juizio Num. 82.

Epitome de todo lo que se ha dicho, y fundado en este papel, y cõclusion del.

rio q̃ la S. Iglesia intẽtò, es el possessorio, e interdicto *retinẽdæ*, en el qual tiene prouados los dos requisitos de possessiõ, e inquietacion, sin q̃ pueda ser de impedimẽto la prouãça cõtraria, q̃ es de negatiua vaga, q̃ no concluye, y sus testigos son los mismos pegujareros interessados, a quiẽ no se deue dar credito, y es de mejor calidad la de la Iglesia, y de mayor numero dellos, en cuyo fauor assiste la possessiõ demas de 40. años, q̃ bastaua la decenaria, aun q̃ no fuesse correspõdiente a titulo, en cuya virtud se cobrara esta quartilla, por ser en fauor de la Iglesia, y por razõ de alimẽtos, principalmẽte estando coadjuuada cõ los priuilegios de los señores Reyes, y cõfirmaciones dellos, por ley, y disposiciõ canonica, sin q̃ tengã prouado el miedo, q̃ alegã por instrumẽtos, ni otros recaudos, cõ q̃ se verifique, y q̃ quãdo fuesse cierto, por auer faltado las protestas, y apelaciones, q̃ son essencialissimas, auiã cõstituido en possessiõ a la Iglesia, y q̃ la cosa juzgada de q̃ se valen no lo es, antes las doctrinas, q̃ en razõ della alegaron cõtrarias al verdadero hecho, y fauorables a nuestra pretensiõ, por tener no solo vna, sino muchas executorias en razõ de esto mesmo, y q̃ el dezir que son pobres, no es excepciõ q̃ les releua, por estar cõprehendidos en el voto, y correr por su cuẽta esta obligaciõ, antes por el mismo caso q̃ lo sean, deuẽ pagar lo q̃ por tan justa causa prometierõ, ad modũ primitiarũ, a el Glorioso Apostol, Patrõ, luz y amparo nuestro, para q̃ les libre de malos tẽporales, y aumẽte sus frutos, *quia eam melius soluẽti Dominus auget bona, & pro vno cẽtuplum dat iusta illud, Malachiæ, cap. 3. Inferte omnẽ decimã in horreũ meũ, vt cibus in domo mea, & probat e me super hoc dicit Dominus*, quæ verba refert Gutierr. *lib. 1. pract. q. 18. n. 19.* elegãter, *ex l. 2. tit. 5. lib. 1. Recop.* y no les alcancen las maldiciones del santo Rey Ramiro, vt ad propositum, *ex cap. reuertimini 16. q. 1.* ibi: *Quia mihi non reddidistis decimas, & primitias, idcirco in penuria, & fame maledicti estis*, & rursùs ibi: *Quia fraudastis me parte hortor vos, atq̃ moneo, vt inferatis decimas in horrea mea hoc est in thesauros templi, vt habeant Sacerdotes, & Leuitæ, qui mihi ministrant cibos*, sequitur, & facit, *& probate me si non tantas pluuias effudero, vt catharatæ cœli apperta esse videantur, & effundam benedictionem meam vobis vsq̃ ad abundãtiam, &c. cap. si quos 23. q. 1.* ibi: *Deum correctione placare festinate, vt flagelum non inducat.* Optimus text. *in cap. maiores 16. q. 7.* ibi: *Maiores nostri ideo copijs omnibus abundabant quia decimas Deo dabant, & Cæsari censum reddebant modo autem, quia discessit deuotio Dei, accessit indictio fisci noluimus partiri cum Deo decimas modo autem totum tollitur.* Hæc D. Augustinus, *in dict. cap. maiores.*

Et ita speramus, que se ha de determinar en fauor de la Santa Yglesia, y reuocar la sentencia de vista. Salua in omnibus tanti Præsidis grauissimiq; Senatus, dignissima censura.

Lic. Iuan de Herrera Pareja.